



Facultad de Derecho y Ciencias Humanas

Derecho

Tesis:

“El Régimen Patrimonial de Separación de Bienes y La  
Naturaleza jurídica del Matrimonio, Arequipa 2017”

Bachiller

Sarita Hortencia Fernández Peixoto

para optar el Título Profesional de Abogado

Arequipa – Perú

2017

### **Dedicatoria**

A mis padres, hermanos y, a mi amada hija y  
esposo por toda sus motivaciones y amor

### **Agradecimiento**

Se deja plena constancia del agradecimiento más profundo a Dios, a mi familia, amigos y docentes universitarios, en especial al Doctor Marlon de la Cruz que contribuyeron con la culminación de esta investigación

*“El núcleo familiar es base de la sociedad y el lugar donde las personas aprenden por vez primera los valores que les guían durante toda su vida”*

Juan Pablo II

## **RESUMEN**

Los regímenes patrimoniales representan aquellas contribuciones económicas al hogar de ambos cónyuges, regímenes que, pueden realizarse en sociedad o colectividad, es decir; ambos esposos asumen los mismos derechos y obligaciones o; en forma separada, cada cónyuge contribuye lo que vea por conveniente y es sujeto de derechos y obligaciones de manera independiente; aspecto que resulta sumamente importante dado que la facultad para elegir el régimen patrimonial de separación de bienes contraviene a la naturaleza jurídica y/o esencia de las Nupcias.

La contribución económica que se realiza en comunidad es denominada régimen patrimonial de sociedad de gananciales; figura jurídica tipificada en nuestro país; en el código civil; el cual instituye que los esposos administran y disponen; respecto de los bienes sociales -dado que también se reconocen acervos de cada cónyuge-; conjuntamente; pudiendo cualquiera de los dos representar a la sociedad indistintamente. A la disolución de esa comunidad y contribución económica de forma separada en la que cada cónyuge responde independientemente; se le denomina régimen patrimonial de separación de bienes; el cual se caracteriza esencialmente puesto que dentro de este; cada cónyuge conserva a plenitud la pertenencia; administración y disposición de sus acervos presentes y futuros además de pertenecerle los frutos y productos de dichos bienes; tal cual lo tipifica el código civil.

Es respecto de los regímenes patrimoniales y la naturaleza jurídica y/o esencia del Matrimonio en lo que se centrara la presente tesis; debido a que se ha generado controversia sobre las incidencias de elegir la separación de bienes; el cual en su ejercicio se encontraría desnaturalizando jurídicamente al Matrimonio por conceptos de; contravenir la definición que ha regido; por siglos: El de unión y/o comunión entre un varón y una mujer a fin de formar un núcleo familiar. Además que esta facultad de elegir

que se tiene sobre los regímenes patrimoniales antes o durante el Matrimonio; sostenemos; representa manifiesto relevante para crear suspicacia del por qué una pareja decide contraer nupcias; colocando de esta manera una barrera para el idóneo desenvolvimiento de la vida conyugal y familiar.

Es por ello que; se planteara como único Régimen patrimonial el de sociedad o colectividad de gananciales de modo tal que no se desnaturalice jurídicamente la institución del Matrimonio.

## **ABSTRACT**

The Patrimonial Rate represent those economic contributions to the home of both spouses; which; for the Law of choice; can carry out in company; that is to say; both spouses assume the same rights and obligations; or; in separated form; every spouse contributes what it sees for suitably and; is subject of rights and obligations of an independent way; Aspect that turns out to be extremely important since; the Law of choice protected; it would counter come to the juridical nature of the Marriage.

The economic contribution that is realized in community is named A Patrimonial Regime of Company of Joint property; juridical Figure typified in our country; in the Civil Code; which establishes that; the spouses administer and have; I concern of the social goods (Since also; are recognized goods of every spouse); together; any of the two being able represent to the company indistinctly.

To the dissolution of this community and economic contribution of separated form; in which every spouse answers independently; there is named Patrimonial Regime of Separation of Heritages; which is characterized essentially because; inside this one; every spouse preserves to fullness the property; administration and disposition of his present and future goods; beside him belong the fruits and products of the above mentioned goods; as is the Civil Code typifies it.

The present Thesis; respect of this Law of choice of the Patrimonial Rate in the Marriage; is precisely on what it was centring; provided that; controversy has generated respect of the incidents of this Law; which; in his exercise it would be denaturalizing juridically to the Marriage for concepts of; to counter come the definition that has applied; per centuries; on the Marriage: That of COMMUNITY. Besides the fact that; the Law of Choice that is had on the Patrimonial Rate; before or during the Marriage; we support; it represents relevant

manifest to create mistrust of for what pair it decides to contract nuptials; placing hereby a barrier for the suitable development of the conjugal and familiar life.

It is for it that; there was appearing the possible applicable norm referred to the Patrimonial Rate; which there arranges the obligatory nature of the Patrimonial Regime Company of Joint property; in such a way that; this Institution does not become stateless juridically.



## ÍNDICE

<b>DEDICATORIA.....</b>	<b>I</b>
<b>AGRADECIMIENTO.....</b>	<b>II</b>
<b>EPÍGRAFE.....</b>	<b>III</b>
<b>RESUMEN.....</b>	<b>IV</b>
<b>ABSTRAC.....</b>	<b>V</b>
<b>INTRODUCCIÓN.....</b>	<b>VI</b>
<b>CAPÍTULO 1</b>	
<b>EL MATRIMONIO.....</b>	<b>13</b>
1.- Etimología de Matrimonio.....	13
<b>Cuadro Resumen Nro. 01 – Etimología del Matrimonio.....</b>	<b>13</b>
2.- Antecedentes del Matrimonio.....	14
2.1.- El Matrimonio Romano.....	14
2.2.- El Matrimonio Germánico.....	17
<b>Cuadro Resumen Nro. 02 – Nupcias en el occidente (Antecedentes del Matrimonio).....</b>	<b>23</b>
3.- Concepto y alcances del Matrimonio .....	24
3.1.- Conceptos de Matrimonio.....	24
<b>Cuadro Resumen Nro. 03 – Conceptos del Matrimonio.....</b>	<b>28</b>
3.2.- Naturaleza jurídica del Matrimonio.....	29
3.2.1.- Matrimonio como Contrato.....	30
3.2.2.- Matrimonio como Institución.....	31
3.2.2.1.- La Familia.....	32
3.2.3.- Matrimonio como Contrato – Institución.....	33
<b>Cuadro Resumen Nro. 04 – Naturaleza jurídica y del Matrimonio.....</b>	<b>34</b>
4.- El Matrimonio en el código civil.....	34
4.1.- procedimientos y requisitos del Matrimonio.....	34
<b>Cuadro Resumen Nro. 05 – El Matrimonio en el código civil.....</b>	<b>35</b>
5.- Unión de Hecho.....	36
5.1.- Comunidad de gananciales en el caso del concubinato.....	36
<b>Cuadro Resumen Nro. 06 – Comunidad de gananciales en el concubinato.....</b>	<b>38</b>
6.- Unión Civil.....	39
<b>Cuadro Resumen Nro. 07 – Relación y/o diferencias entre unión de hecho; Matrimonio y unión civil.....</b>	<b>40</b>

## **CAPÍTULO 2**

<b>REGÍMENES PATRIMONIALES DEL MATRIMONIO EN EL PERÚ.....</b>	<b>42</b>
1.- Antecedentes del régimen patrimonial.....	42
<b>Cuadro Resumen Nro. 08 – Antecedentes del régimen patrimonial peruano.....</b>	<b>44</b>
2.- Régimen patrimonial del matrimonio en el código civil.....	44
3.- Regímenes patrimoniales del matrimonio vigentes.....	46
<b>Cuadro Resumen Nro. 09 – Régimen Patrimonial del Matrimonio en el Código Civil.....</b>	<b>46</b>
3.1.- Concepto de sociedad de gananciales.....	47
3.2.- Naturaleza jurídica de sociedad de gananciales.....	48
3.3.- Características del régimen de sociedad de gananciales.....	49
3.4.- Tipos de bienes de sociedad de gananciales.....	50
3.4.1.-Bienes propios.....	50
3.4.2.- Bienes sociales.....	52
3.5.- Presunción relativa a la naturaleza de los bienes.....	52
3.6.- Cargas y responsabilidades de la sociedad .....	54
3.7.- Deudas propias de cada cónyuge.....	54
3.8.- Deudas de la sociedad.....	56
<b>Cuadro Resumen Nro. 10 – Sociedad de Gananciales.....</b>	<b>60</b>
3.9.- Disolución de la sociedad de gananciales.....	60
3.10.- Proceso de liquidación de la sociedad de gananciales.....	66
<b>Cuadro Resumen Nro. 11 – Disolución y proceso de liquidación de la sociedad .....</b>	<b>70</b>
3.11.- Régimen patrimonial de separación de bienes.....	71
<b>Cuadro Resumen Nro. 12 – Separación de Patrimonios.....</b>	<b>74</b>
<b>CONCLUSIONES.....</b>	<b>76</b>
<b>RECOMENDACIONES.....</b>	<b>77</b>
<b>FUENTES BIBLIOGRAFICAS Y VIRTUALES.....</b>	<b>78</b>
<b>ANEXOS.....</b>	<b>82</b>

## **INTRODUCCIÓN**

El legislador así como pensó en la necesidad y anhelo del ser humano de instituir un núcleo familiar y que sea reconocida social y jurídicamente; pensó en su regulación y; especialmente; con el pasar del tiempo; en las contribuciones económicas que pueden dar los consortes para la manutención de su hogar; estableciendo de esta manera los regímenes patrimoniales; otorgando facultades a los novios para elegir y decidir sobre el régimen que regirá su hogar. Régimen patrimonial que se manifestara de dos maneras; con la contribución económica al hogar por ambos esposos; en comunidad; adquiriendo los mismos derechos y obligaciones o disolviendo tal comunidad y contribuyendo cada uno lo que vea por conveniente.

La presente investigación se pronunciara respecto de los regímenes patrimoniales que se disponen para la manutención del hogar y sobre la naturaleza jurídica y/o esencia de las Nupcias.

Al respecto; es preciso señalar que en nuestra sociedad o colectividad así como se manifiestan comunidades como las económicas; políticas; culturales; recreativas; se reconocen comunidades; tan íntimas; como la de las Nupcias.

El Matrimonio constituye una institución natural representada por la comunión entre un varón y una mujer; esto; dado por el hecho de que los esposos; ambos; siendo dos; forman una unidad en sus cuerpos; en sus almas y en sus bienes. En sus almas; por el compromiso mutuo contraído; en sus cuerpos; por la relación jurídica que los une en orden a la integración de la feminidad y la virilidad y; en sus bienes por las pretensiones conjuntas que los conllevan al Matrimonio.

El Matrimonio supone una auténtica comunión; mucho más perfecta que cualquier otra clase de comunidad o de unión entre dos personas. En el Matrimonio se comparte la vida en todas sus dimensiones.

El contenido del trabajo consta de dos capítulos; en los cuales se desarrollaran el marco teórico, tenido en el capítulo primero todo lo concerniente al casamiento y su naturaleza jurídica y/o esencia; en el capítulo segundo; todo lo referido a los regímenes patrimoniales de las Nupcias en el Perú. Estableciéndose; además; las conclusiones y sugerencias respectivas.

Los métodos y técnicas que se han utilizado para la recolección de datos es de fichas de investigación tomando como fuente distinta bibliografía e infografía confiable.

# **CAPÍTULO 1**

## **EL MATRIMONIO**

### **1. ETIMOLOGÍA DE MATRIMONIO.-**

Al respecto existen diferentes palabras que se usan para designar Matrimonio; *Matris Munium*; *Conjugium* y *Consortium*; "*Matris munium*" proveniente de dos palabras del latín; la primera "*matris*"; que significa "madre" y; la segunda; "*Munium*"; "gravamen o cuidado"; traduciéndose como "cuidado de la madre"; esto; en tanto se consideraba que la madre era la que contribuía más a la formación y crianza de los descendientes; "*Conjugium*" que significa una vinculación ordenada; mutua y reciproca para la realización de una tarea común (ambos); concepto que alcanza a los esposos; y; "*Consortium*" que significa comunidad de suerte; es decir en castellano; consortes refiriéndose al aspecto patrimonial de las Nupcias (LOPEZ MONROY, "El concepto del Matrimonio", 2016)<sup>1</sup>.

El término "matrimonio" en su aspecto etimológico es importante dado que no solo tiene su fundamento en la idea de la posibilidad de concebir un núcleo familiar; sino también; este término significa una unión entre dos distintas personas que comparten; además; sus bienes y; no solo traducida en un idioma en específico; sino considerada la traducción a nivel mundial<sup>2</sup>.

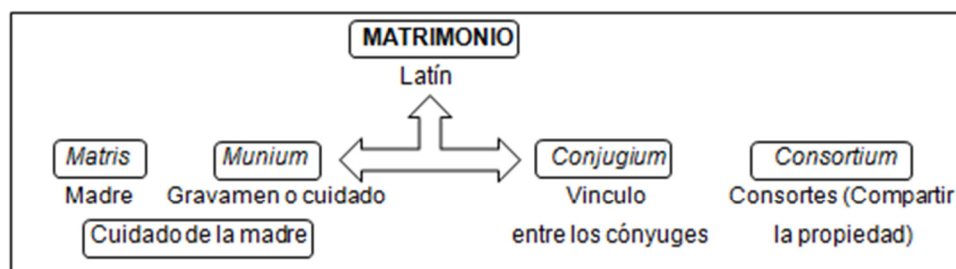
---

<sup>1</sup> LOPEZ MONROY, Jesús. "*El concepto del Matrimonio*".

En: <http://www.juridicas.unam.mx/publica/librev/rev/revdpriv/cont/5/dtr/dtr4.pdf> - Pagina Web visitada el 15 de Julio de 2016

<sup>2</sup> Es preciso resaltar que, estos términos representan ser herramienta idónea para con el desarrollo de la presente Tesis, dado que la familia -Deducción lógica de la etimología- es tal, por la convivencia de sus miembros.

Cuadro Resumen Nro. 01 – Etimología del Matrimonio



Fuente: Elaboración propia

## 2. ANTECEDENTES DE LAS NUPCIAS.-

Fueron dos grandes etapas las que dieron lugar a las Nupcias en el occidente: El Matrimonio Romano y el Matrimonio Germánico.

### 2.1. El Matrimonio romano.-

Antes de entrar de lleno al casamiento en Roma; es necesario tener en consideración dos presupuestos; primero que; el núcleo familiar romano constituía una comunidad que en algunos casos podía incluir centenares de personas y de cosas: Hijos; sirvientes; esclavos; ganado y otras patrimonios; dado que; todos; incluyendo a la esposa y a los descendientes; quienes eran dirigidos por el paterestirpes<sup>3</sup>; y segundo; que; el Matrimonio Romano se vio directamente influenciado por la corriente cristiana.

Teniendo clara esta figura; podemos inferir respecto de las Nupcias en Roma.

La definición clásica de las Nupcias romano; según Rojas Donat (ROJAS DONAT, 2005)<sup>4</sup>; citando a Modestino; es que; el Matrimonio representa la unión; consensuada; entre de un varón y una mujer; para toda la vida; según los preceptos legales divinos y humana; con el fin de concebir hijos.

Al respecto desprendemos que; el matrimonio fue considerado como un contrato y/o manifestación de voluntades bilateral desarrollado entre las partes; sujetas a los preceptos legales romanos; con el fin de; instituir una unión permanente;

<sup>3</sup> Al respecto, en la Historia, el pater, jurídicamente, era considerado el propietario, el dueño de los que se encontraban incluidos dentro de una familia determinada, él que disponía.

<sup>4</sup> Obra citada por **ROJAS DONAT**, Luis (2005) *Para una historia del matrimonio occidental*. Imprenta de la Universidad del Bío – Bío. Concepción. P. 48

entendida en la voluntad de constituir una sola unidad social; estableciendo un uso y goce común (ambos) de sus patrimonios y; con la intención de concebir hijos. Concepto que los caracterizo; y hasta el fin último; según algunos juristas; que los preceptos legales matrimoniales de la Roma clásica amparó.

En Roma<sup>5</sup> se consideraron dos actitudes que debían de resaltar en los consortes; La primea; el honor matrimonii; que es la dignidad y el decoro social con que un esposo debe tratar a su mujer; y que distingue al casamiento verdadero de la convivencia o concubinatu otros tipos de cohabitaciones y; en segundo lugar; el affectio maritalis; que se convertía en la manifestación externa del honor mediante el cariño y el amor que ambos esposos debían prodigarse mutuamente.

El Matrimonio se iniciaba con el consentimiento del novio y de la novia -Requisito esencial y absolutamente necesario para que el matrimonio tuviera validez legal- y con el acuerdo entre los jefes de las dos stirpes. Dentro de todas las acciones se manifestaba; además; el compromiso; el acuerdo de la dote; la procesión ceremonial de la novia y de sus acompañantes hasta la casa del novio; el banquete de bodas; entre otros; contextos que constituían manifestaciones externas muy importantes; dado que representaban una prueba demostrativa del consentimiento<sup>6</sup>.

Respecto de la conducta sexual de las stirpes romanas; las fuentes literarias romanas nos manifiestan que la iniciación sexual de los varones se realizaba con prostitutas y; la de las mujeres se hacía en el matrimonio; habiendo llegado vírgenes; según prescribía la decencia y las tradiciones.

El Matrimonio Romano; en el transcurso de su evolución se vio directamente influenciado por la corriente cristiana; puesto que; a mediados del siglo IV; en plena consolidación de las Nupcias; con los antecedentes de Jesucristo y los

---

<sup>5</sup> Ídem. P.48

<sup>6</sup> Ob. Cit.; P. 48

nuevos líderes; principios o preceptos y concepciones distintas a las tradiciones romanas se establecieron.

Las variaciones en la sociedad o colectividad de la última época del Imperio romano (Siglos IV y V) se vieron reflejados en una serie de cambios que la autoridad pública efectuó en el derecho civil; en lo que respecta específicamente al casamiento; Todo ello motivados por la decisión del propio emperador Constantino influenciado cada vez más por los obispos (ARIES, 1982)<sup>7</sup>.

El primer efecto directo de la influencia cristiana sobre los preceptos legales conyugal; fue declarar que la bigamia constituía un delito. Constantino prohibió mantener simultáneamente una esposa y una concubina; si así lo disponían; eran considerados bígamos y por consiguiente incurrían en un delito que tenían que enfutildadr; Situación que constituyo un problema jurídico para el varón romano (BRUNDAGE, 2000)<sup>8</sup>.

Los decretos de los emperadores cristianos modificaron las formas por las cuales se contraía matrimonio. La nueva normativa restringió; para la clase alta; al célibe aristócrata<sup>9</sup>; con lo que se logró reducir la posible elección de la pareja. Para las clases más bajas de la sociedad o colectividad y/o comunidad; se ampliaron las posibilidades; pues hicieron legalmente posible el matrimonio para numerosas parejas informales cuyo vínculo se hallaba fuera de los preceptos legales; como por ejemplo; las parejas de esclavos (*Contubernium*) que alcanzaron el matrimonio con todos los derechos y consecuencias.

Durante este período; el matrimonio cristiano se fue apoderando cada vez más de las tradiciones romanas; La bendición nupcial de un sacerdote llegó a ser una deber dentro del clero; Aparecieron dos tipos de ceremonias; en la Galia el

---

<sup>7</sup> **ARIÈS**, Philippe (1982) *El amor en el matrimonio – Sexualidad occidental*. Editorial de Paris. Paris. P. 121

<sup>8</sup> **BRUNDAGE**, James (2000) *La evolución de la sexualidad desde el punto de vista jurídico en la ley, el sexo y la sociedad cristiana en la Europa cristiana*. Editorial de México. México. PP. 48 – 50

<sup>9</sup> Al respecto del célibe aristócrata, este fue aquella persona que se encargaba de encontrar cónyuge a quien se lo solicitaba.



sacerdote impartía la bendición nupcial a la pareja mientras ésta permanecía en el lecho; poniendo énfasis en que el matrimonio se consumaba con la unión íntima de la pareja santificada por el ministro y; en Italia las ceremonias se llevaban a cabo con una bendición que el sacerdote realizaba en el edificio del clero; habitualmente junto a la entrada; mientras los consortes intercambiaban los consentimientos; con lo cual el simbolismo se centraba en el consentimiento y en el documento que exteriorizaba tal hecho; este la Iglesia lo guardaba.

Por su parte; uniéndose a estas nuevas tradiciones instituidas por la corriente cristiana; el derecho civil dispuso ciertas solemnidades obligatorias para consumir el contrato y/o manifestación de voluntades matrimonial. Las autoridades civiles y también las religiosas fomentaron y hasta exigieron que las parejas establecieran un acuerdo de pertenencia como requisito indispensable para reconocer como matrimonio (*Nullum sine dote fiat matrimonium*). Se trataba de la regulación consensuada de la dote<sup>10</sup>; esto como prueba de la existencia del contrato y/o manifestación de voluntades matrimonial (ROJAS DONAT, 2005)<sup>11</sup>.

El valor de las dotes ofrecidas por las estirpes de las novias potenciales; durante estos siglos; aumentaron; por lo que modificaron ciertos hábitos casamenteros; pues los varones tendieron a casarse más jóvenes y las mujeres retrasaron algunos años su estado de nubilidad.

Por otro lado; guiados por las autoridades eclesiásticas; los emperadores normaron las vinculaciones matrimoniales entre parientes cercanos; con miras a determinar con la máxima claridad los grados de parentesco y evitar las cercanías incestuosas<sup>12</sup>.

---

<sup>10</sup> En el Derecho Romano, la dote es una donación especial que se hace al marido, de parte del pater familias de su mujer, con la finalidad de contribuir a las cargas económicas derivadas de la celebración del matrimonio.

<sup>11</sup> **ROJAS DONAT**, Luis (2005) *Para una historia del matrimonio occidental*. Imprenta de la Universidad del Bío – Bío. Concepción. P. 50

<sup>12</sup> Ídem, P. 50

Si bien; en el Matrimonio romano; se manifestaba a una persona; el esposo; el paterestirpes; que era el dueño de todos aquellos que conformaban su familia<sup>13</sup>; consideramos que; se caracterizó esencialmente; antes de celebrar las nupcias con su futura esposa; por el consentimiento; consentimiento de los pretendientes para unirse; sujetos a derechos y obligaciones y; posteriormente; influenciados por las tradiciones cristianas; por la indisolubilidad y fidelidad en el matrimonio contraído.

## **2.2. El Matrimonio germánico.-**

El Matrimonio germánico; si bien; tuvo sus peculiaridades; al igual que el Matrimonio en Roma; se vio sumamente influenciado por la corriente cristiana; tan influenciado que; sus concepciones primigenias se dispusieron prohibidas.

El matrimonio germánico se constituye con la cohabitación de la pareja unida; y no por un acto formal; de tal manera que; más que legal; era un acto social. La poligamia estaba aceptada en la medida de las posibilidades económicas de cada familia.

De tres maneras se creaba el matrimonio: Por compra; por rapto y por consentimiento mutuo (WEMPLE, 1976)<sup>14</sup>.

a) Compra (Kaufehe).- La compra de la novia era parte de un acuerdo entre dos estirpes; por lo que un intercambio de pertenencia era esencial. Este proceso de compra contenía tres etapas: 1. Se iniciaba con un acuerdo (*Muntvertrag*) entre el pretendiente o su padre y el padre o tutor de la novia; referido a la compensación que el núcleo familiar del novio debía pagar a el núcleo familiar de la novia. 2. Le seguía una transferencia pública (*anvertraung*) de la novia al jefe del núcleo familiar del novio. 3. Venían; a continuación; unos esponsales rituales (*Trauung*); consistentes en que los miembros del clan de la novia se

---

<sup>13</sup> Como se puede apreciar, de una forma u otra se concebía al Matrimonio como una comunidad que alcanzaba a todos quienes conformaban la familia.

<sup>14</sup> WEMPLE, Suzanne (1976) *Las mujeres en la Sociedad Fránica, Mariage y el Claustro, 500 y 900*. Editorial Kalefa. Pensilvania. P. 145

colocaban a su alrededor para testimoniar la transferencia e indicar que consentían en ella. La transferencia no implicaba solamente la entrega física de la mujer; sino también de un poder legal (*Munt; mundium*) sobre ella al esposo y a su grupo familiar. La mujer abandonaba su familia y quedaba integrada en otra. Matrimonio más escogido por los germanos.

b) Rapto o captura (Raubehe).- Se efectuaba por medio de un secuestro forzado; sin el consentimiento de la mujer y de su familia. Se le conoció también como matrimonio por violación. Este tipo de compromisos violentos fueron combatidos por las leyes en los códigos germánicos; incluyendo grandes multas para quien lo practicara.

c) Consentimiento mutuo (Friedelehe).- El consentimiento de ambos generaba un matrimonio válido. Este contrato y/o manifestación de voluntades fue; al parecer; una derivación del rapto pero con la aquiescencia de la mujer; pero no de su familia. Se diferenciaba de la compra puesto que faltaba; en primer lugar; el acuerdo de noviazgo o llamado también de dote y; en segundo lugar; faltaba al esposo la transmisión del *Munt* sobre la novia. Faltando éste; la mujer seguía perteneciendo a su familia de origen; aunque viviera con su esposo; miembro de otra familia<sup>15</sup>. Este último era una unión más o menos permanente de dos personas desiguales socialmente.

En épocas antiguas; antes de la influencia de la corriente cristiana en el Derecho Germanico; un varón podía disponer de una o varias concubinas; las mismas que solían ser sirvientas o esclavas; con las cuales se tenían hijos; pero que; posterior quedaban fuera de la herencia.

Tanto el matrimonio como el concubinato requerían simplemente de la consumación; esto es; de la unión sexual; diferenciándose; sólo; por las intenciones por las cuales se unían; en el concubinato no existía la intención de

---

<sup>15</sup> Ob. Cit.. P. 51

formar esa unión permanente; mientras que en el Matrimonio si existía tal intención.

Al igual que el Matrimonio en Roma se vio influenciado por los creyentes cristianos; el Matrimonio Germánico también se encontró en la misma situación; los germanos fueron lentamente cristianizados. Se regularon situaciones; específicamente; referidas a la consumación de las Nupcias.

Al inicio; a fines del siglo VI; las comunidades germánicas cristianizadas no aceptaron de buena gana la disciplina que en materia sexual intentaba imponer la Iglesia. En parte puesto que la evangelización era epidérmica como también puesto que se oponían a sus viejas tradiciones.

Es en esta etapa en la que un nuevo tipo de estructura familiar comienza a formarse entre los siglos VI y IX. El núcleo familiar comenzó; lentamente; a transformarse en un grupo unitario corresidencial formado por una pareja y sus descendientes directos. Saber en qué momento se inicia este cambio; no es posible; puesto que no disponemos de registros que nos permitan comprobarlo; sin embargo; se manifiestan dos puntos de referencia:

A fines del siglo VI y comienzos del VII; en la época del papa Gregorio Magno (590 - 604) y la del obispo Isidoro de Sevilla (Ca. 560 - 636); momento en el cual la estructura familiar del Occidente medieval mantenía los rasgos que caracterizaban a la Antigüedad mediterránea; es que es notorio el cambio. Los administradores carolingios decidieron confeccionar registros de la población con la finalidad de perfeccionar la recaudación fiscal. Estos son los documentos que hoy utiliza el historiador para percibir el modo como estaba conformada la sociedad o colectividad de la Europa occidental sometida a Carlo magno. El catastro registra unidades familiares<sup>16</sup> compuestas por un grupo de descendencia básica; patrón que se impone tanto a estirpes ricas como también

---

<sup>16</sup> Al respecto de las unidades familiares, nos referimos al Matrimonio y sus integrantes como un todo, aspecto que nos manifiesta una vez más que el Matrimonio representa una comunidad.

a las pobres; diferenciándose tan sólo por su tamaño e; indiscutiblemente; por los recursos (ROJAS DONAT, 2005)<sup>17</sup>.

El núcleo familiar no estaba integrado solamente por el grupo nuclear consanguíneamente cercano; sino que integraba a otros miembros colaterales. La continuidad de su existencia; la permanencia e incremento de su prosperidad; como asimismo sus prerrogativas; se hallaban por sobre cualesquiera de sus integrantes y de cualquier segmento de edad contenido en ella. Toda opción sexual de cada uno de sus miembros se veía reflejada en todo el núcleo familiar; motivo por el cual el matrimonio no era un asunto privado perteneciente a una elección individual; sino que entraba en el ámbito de la política familiar. El linaje paterno comenzó a tomar preeminencia con respecto al materno; identificándose las estirpes –especialmente las grandes estirpes– por la vía masculina. Además; se hace presente la conciencia de que el grupo familiar se halla unido por nexos emocionales. Según David Herlihy (HERLIHY, 1984)<sup>18</sup>; tres fueron las características que dieron forma al núcleo familiar occidental:

1. La simetría; esto es que; su centro es la unidad del núcleo familiar nuclear (Padre; madre e hijos)
2. Su misma estructura; que se identificará con el linaje paterno
3. El factor emocional (amor) que une a todos sus miembros

Este tipo de familia; aparecida alrededor del siglo IX; será la que perdure hasta nuestros días.

Respecto de las Nupcias; salieron a relucir discrepancias entre los miembros del clero o la corriente cristiana y; los germanos; pues la doctrina eclesiástica consideraba al casamiento como una unión de por vida entre el varón y la mujer; contraído por consentimiento mutuo y el de sus estirpes; sin embargo los

---

<sup>17</sup> Obra citada por **ROJAS DONAT**, Luis (2005) *Para una historia del matrimonio occidental*. Imprenta de la Universidad del Bío – Bío. Concepción. P. 52

<sup>18</sup> **HERLIHY**, David (1984) *El Matrimonio Medieval*. Editores D. Buschinger y A. Crépin, Göppingen. Paris. PP. 56 - 62

germanos consideraban al casamiento con la simple unión sexual entre los que la establecen.

Esta discrepancia de fondo relativa a la función del sexo en el matrimonio; no podía escapar a la vista de las autoridades como también a los escritores católicos de los siglos VIII y IX; algunos de los cuales intentaron conciliar ambas posturas<sup>19</sup>.

El papa Nicolás I (858-867); en una encíclica enviada a Bulgaria; sostenía el principio del mutuo consentimiento como principio fundamental de las Nupcias.

Hincmar (845-882); arzobispo de Reims; planteó una teoría sobre el matrimonio bastante novedosa para la época; teoría hasta entonces inexistente en el derecho canónico: La mujer debe disponer de una dote; la boda debe celebrarse en público y debe seguirla el acto sexual.

Posterior; Juan Damasceno (DAMACEO, 1989)<sup>20</sup> (Ca. 675-749); gran teólogo bizantino; ratifico la postura de considerar estos dos elementos para la consumación de las Nupcias; elogió las virtudes de las Nupcias y los beneficios de la sexualidad marital de una manera que no puede el historiador sino sorprenderse de su claridad y su inteligencia:

*“Que cada varón disfrute de su mujer... No tendrá que ruborizarse; sino que podrá llevarla al lecho; día y noche. Que hagan el amor; manteniéndose el uno al otro como varón y mujer y exclamando: “¡No os neguéis el uno al otro sino de mutuo acuerdo!”*

*¿Os abstenéis de tener relaciones sexuales? ¿No deseáis dormir con vuestro esposo? Entonces aquel a quien negáis vuestra plenitud saldrá y hará el mal; y su perversión se deberá a vuestra abstinencia.*

---

<sup>19</sup> Ídem, P. 64

<sup>20</sup> DAMACENO, Juan (1989) *El Sacramento paralelo*. Editorial Lille. Francia. P. 258

Esta opinión parece haber tenido correspondencia con la realidad; la sociedad o colectividad parece haber comprendido y vivido el cariño conyugal y disfrutado de la sexualidad matrimonial.

Sin embargo; por otro lado; San Isidoro de Sevilla; San Agustín y San Jerónimo respecto de la sexualidad; manifestaban que; incluso entre parejas casadas; el sexo era intrínsecamente malo y debía limitarse al mínimo necesario para la procreación.

Posteriormente; luego de todos estos entredichos y posturas; es; a partir del siglo X que el Matrimonio tomo forma; denotando que este era la unión voluntaria que se realizaba entre un varón y una mujer; sujetos de derechos y obligaciones; Uno pasaba a ser propietario del otro cónyuge y así indistintamente; se debían el uno al otro; lo de uno; además; pertenecía al otro (ARIES, 1982)<sup>21</sup>. Se establecieron también; ciertas limitaciones o impedimentos para contraer Matrimonio. Se trataba de aquellas prescripciones relativas a los grados de parentesco y de consanguinidad que debían respetarse para impedir el incesto.

Dado estos alcances sobre los antecedentes de las Nupcias; inferimos que; las Nupcias representaban en la época romana un contrato y/o manifestación de voluntades bilateral; fundada en el mutuo consentimiento de las partes con la intención de vivir unidos en cuerpo; alma; permanentemente y; tener hijos; compartiendo riquezas y pobreza. A ello debían unírseles los sentimientos que ambos esposos debían prodigarse mutuamente; el *affectio maritalis*; con los cual se constituía el *honor matrimonii*; el decoro y la dignidad social con que un esposo debía tratar a su mujer; distinguiéndolo de la convivencia u otros tipos de cohabitaciones y; respecto de las Nupcias germánico; este se fundaba en la

---

<sup>21</sup> ARIÈS, Philippe (1982) *El amor en el Matrimonio – Sexualidad occidental*. Editorial de Paris. Paris. P. 168

relación sexual acompañada de la intención de vivir en comunidad permanente y tener hijos.

De tres maneras se manifestaba el matrimonio: Por compra; por raptó y por consentimiento mutuo.

Entre los siglos VI y IX; con la influencia del clero; la antigua familia extensa conocida entre los romanos y los germanos da paso lentamente a un nuevo tipo de estructura familiar hasta transformarse en un grupo unitario<sup>22</sup> coresidencial formado por una pareja y sus descendientes directos; en el cual; consideramos; tres fueron las características que darían forma al núcleo familiar occidental: Primero; la unidad del núcleo familiar nuclear<sup>23</sup> que alcanzaba al padre; la madre e hijos; su estructura; identificada con el linaje paterno y; el factor emocional (Amor) que une a todos sus miembros.

**Cuadro Resumen Nro. 02 – Nupcias en el occidente (Antecedentes del Matrimonio)**

Nupcias en el occidente (Antecedentes de las Nupcias)	
EL MATRIMONIO ROMANO	MATRIMONIO GERMANICO
<ul style="list-style-type: none"> <li>- El núcleo familiar romana constituía una <b>comunidad</b> dirigida por el paterfamilias.</li> <li>- El Matrimonio es un <b>contrato y/o manifestación de voluntades bilateral</b> desarrollado entre las partes, con el fin de entablar una <b>unión permanente</b>, estableciendo un <b>uso y goce común de sus patrimonios</b> y, con la intención de concebir hijos.</li> <li>- Se consideraron dos actitudes: El <b>honor matrimonii</b>, que es el decoro y la dignidad social con que un esposo debe tratar a su mujer y el <b>affectio maritalis</b>, que es la manifestación externa de cariño y amor entre ambos cónyuges.</li> <li>- Debía existir <b>consentimiento</b> de los futuros cónyuges, el mismo que se exteriorizaba mediante cada acto previo a la ceremonia (el compromiso, el acuerdo de la dote, el banquete de bodas, etc.).</li> <li>- Entre el siglo IV Y V con la influencia</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- El Matrimonio germánico se fundó inicial y esencialmente en la relación sexual.</li> <li>- De tres maneras se creaba el Matrimonio: Por <b>compra (Kaufehe)</b>, compra de la novia que era parte de un acuerdo entre dos familias, proceso de compra que contenía <b>tres etapas</b>, <b>primero</b> se iniciaba con un acuerdo (<b>Muntvertrag</b>) entre el pretendiente o su padre y el padre o tutor de la novia, referido a la compensación que el núcleo familiar del novio debía pagar a El núcleo familiar de la novia, <b>segundo</b> la transferencia pública (<b>anvertraung</b>) de la novia al jefe del núcleo familiar del novio y, <b>tercero</b> los esponsales rituales (<b>Trauung</b>), consistente en la entrega física de la mujer y el poder legal (<b>Munt, mundium</b>) sobre ella al esposo y a su grupo familiar. Por <b>raptó o captura (Raubehe)</b>, Efectuada por medio de</li> </ul>

<sup>22</sup> Es preciso entender por grupo unitario, a aquella comunidad de personas.

<sup>23</sup> Unidad que, por extensión alcanzaba a los bienes, esto además porque en todos sus antecedentes no se refiere respecto de la separación de patrimonios.



<p>cristiana sobre los preceptos legales conyugal, se declaró a la bigamia como un delito, para la clase alta se restringió al célibe aristócrata, para las clases más bajas (parejas de esclavos) hicieron legalmente posible el matrimonio con todos los derechos y consecuencias, la bendición nupcial de un sacerdote llegó a ser una obligación dentro del clero, se reguló la dote, esto como prueba de la existencia del contrato y/o manifestación de voluntades matrimonial y se prohibió el incesto.</p>	<p>un secuestro forzado, sin el consentimiento de la mujer y de su familia. Por <b>consentimiento mutuo (Friedelehe)</b> donde el consentimiento de ambos generaba un matrimonio válido.</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- Entre los siglos VI y IX, con la influencia del cristianismo el Matrimonio, de ser solo un acto sexual paso a ser también una <b>unión de por vida</b> entre el varón y la mujer, contraído por consentimiento mutuo y el de sus familias con el fin de formar una <b>comunidad</b> y tener hijos.</li> </ul>
--	---

Fuente: Elaboración propia

### 3. CONCEPTO Y ALCANCES DE LAS NUPCIAS.-

#### 3.1. Conceptos de las Nupcias.-

El Matrimonio es la unión voluntariamente concertada por un varón y una mujer a fin de hacer vida común (ambos); es una unión jurídica; investida de ciertas consideraciones jurídicas y dirigidas al establecimiento de una plena comunidad de vida (RALE, 2017)<sup>24</sup>.

Por el Matrimonio; “el varón y la mujer; asociados en una perdurable unidad de vida sancionada por los preceptos legales; se completan recíprocamente; y cumpliendo los fines de la especie la perpetúan al traer a la vida la inmediata descendencia” (VALVERDE, 1998)<sup>25</sup>

En el Matrimonio los esposos unen sus vidas con fines a la procreación; a la convivencia; al auxilio mutuo (material o espiritual) y al simple deseo de compartir su existencia con otra persona.

El Matrimonio es una unión; una unión en la que siendo dos; varón y mujer forman una unidad en sus cuerpos; en sus almas y en sus bienes; en sus almas;

<sup>24</sup> **DICCIONARIO DE LA REAL ACADEMIA DE LA LENGUA ESPAÑOLA.** Definición.

En: <http://dle.rae.es/?id=OdQHkYU> - Pagina Web visitada el 04 de Agosto de 2017

<sup>25</sup> **VALVERDE, Emilio (1998) El Derecho de Familia en el Código Civil Peruano.** Imprenta del Ministerio de Guerra. P. 79

por el compromiso mutuo contraído; en sus cuerpos; por la relación jurídica que los une en orden a la integración de la feminidad y la virilidad y en sus bienes por las pretensiones conjuntas que los conlleva al casamiento; no tendría que existir separación alguna; muchos menos una regulación con respecto a cuanto aportara patrimonialmente cada cónyuge al hogar (HERVADA, 2003)<sup>26</sup>.

Con respecto a los fines de las Nupcias nos señala Hervada<sup>27</sup> que; son la procreación; educación de los descendientes y ayuda mutua; los cuales están esencialmente presentes como ordenación de toda la realidad matrimonial. Al respecto nos encontramos de acuerdo con el autor debido a que si partimos de que el Matrimonio deviene de la unión de un varón y una mujer que forman una Comunidad lo consecuente a ello es lograr de esa comunidad familiar que signifique ser un soporte para la sociedad o colectividad .

Asimismo; Javier Hervada (HERVADA, 2003)<sup>28</sup> nos señala que el Matrimonio; es la unión jurídica; plena y total; de un varón y una mujer en la virilidad y la feminidad; que comporta una comunidad indivisible de vida; ordenada a la generación o procreación; educación de los descendientes y a la mutua ayuda; además que este; es indisoluble.

Respecto de la unión estricta entre un varón y una mujer; Hervada se fundamenta en que; el género humano está dividido en varones y mujeres. Varón y mujer que se caracterizan por distintas particularidades típicas corporales y anímicas; que recibe el nombre de sexo. Al conjunto de características propias del varón lo llamamos virilidad y al conjunto de características particulares de la mujer lo denominamos feminidad. Ambas estructuras son dinámicas y complementarias entre sí.

---

<sup>26</sup> **HERVADA**, Javier (2003) *Diálogos sobre el amor y el Matrimonio*. Editada por la Universidad del Estado Español. España. P. 63

<sup>27</sup> *Ídem*, P. 63

<sup>28</sup> **HERVADA**, Javier (2003) *Diálogos sobre el amor y el Matrimonio*. Editada por la Universidad del Estado Español. España. P. 66

Tenemos que<sup>29</sup>; son anímicas puesto que tienden y se ordenan (Finalidad) a subvenir unas necesidades de la persona y de la especie; que pueden resumirse en la generación de los descendientes y la mutua ayuda entre el varón y la obtienen por el aporte complementario de la virilidad y de la feminidad.

Seguidamente; Hervada expone también que; el matrimonio es unión jurídica; esto; para poner de relieve que no es una unión de hecho; ni una simple legislación; sino; un vínculo jurídico.

Entre un varón y una mujer existe un vínculo jurídico; por el que ambos; siendo dos; forman una unidad en sus cuerpos; en sus almas y en sus acervos. En sus almas; por el compromiso mutuo contraído; en sus cuerpos; por la relación jurídica que los une en orden a la integración de la feminidad y la virilidad y en sus acervos por las pretensiones conjuntas que los conlleva al casamiento.

Así; el Matrimonio es una unidad en la naturaleza jurídica y/o esencialmente establecida. Unidad en la naturaleza sado que es una relación jurídica de participación de cada uno de los esposos en las potencias naturales del sexo del otro; en cuya virtud ambos se hacen coposeros mutuos en la naturaleza y solidarios en los fines conyugales. Cada conyugue pasa a ser parte y prolongación del otro.

Hervada manifiesta también que; contraer Matrimonio consiste en unirse en la feminidad y en la virilidad a título de deuda; esto es; mediante el vínculo jurídico; por el cual se obligan en justicia; formando la unidad en la naturaleza; y no solo en la naturaleza; sino; en el patrimonio.

Con respecto de los fines de las Nupcias nos señala Hervada que; son la procreación; educación de los descendientes y ayuda mutua; los cuales están esencialmente presentes como ordenación de toda la realidad matrimonial.

---

<sup>29</sup> Ídem, P. 74

La doctrina; respecto de la finalidad; coincide en que; es la procreación de hijos y como consecuencia necesaria; la garantía del cumplimiento de obligaciones subyacentes que logren el desarrollo de los mismos<sup>30</sup>.

Asimismo; manifiesta también la doctrina que; existen fines secundarios; los cuales son; la ayuda mutua y la facultad y derecho de los esposos a cohabitar. La ayuda mutua entre éstos se presenta como lógica derivación de los fines primarios y; la cohabitación; se da como una situación subsidiaria de las Nupcias; o sea una finalidad que se logra como consecuencia.

Al respecto; consideramos que los fines de las Nupcias tienen entre sí una jerarquía. Los fines primarios son más importantes que los secundarios; y como tales deben ser perseguidos prioritariamente a éstos. Si se invirtieran los términos; se modificaría el verdadero fundamento de matrimonio y no se lograrían siquiera los fines secundarios; los fines primarios centrados en la procreación; son los que hacen que los esposos cumplan y garanticen el futuro de la sociedad o colectividad.

Por otro lado; Hervada habla sobre la indisolubilidad; sosteniendo que esta indisolubilidad proviene por el hecho que; el matrimonio es una unidad en la naturaleza (CHAVEZ-FERNÁNDEZ POSTIGO, 2005)<sup>31</sup>.

El Código Civil peruano de 1984 por su parte; define el Matrimonio en el Art. 234 como: La unión voluntariamente concertada por un varón y una mujer legalmente aptos para ella y formalizada con sujeción de las disposiciones de este Código; a fin de hacer vida en común (ambos). Es así que tenemos en consecuencia tres características importantes; unión voluntaria; es intersexual y tiene por finalidad la de hacer vida en común (ambos).

---

<sup>30</sup> Se habla de obligaciones subyacentes dado que los hijos no nacen protegidos y, por lo tanto es lo natural que sean los padres que los trajeron al mundo los que se encarguen y queden obligados a llevar a cabo el proceso de desarrollo de los mismos.

<sup>31</sup> Obra citada por **CHAVEZ – FERNÁNDEZ POSTIGO**, José (2005) *Introducción al Derecho Natural*. Editada por la Universidad Católica San Pablo. Arequipa. P. 168

Al respecto de las Nupcias tenemos también que en el capítulo II de los derechos sociales y económicos; artículo 4° de nuestra Carta Magna; señala que: “La comunidad y el estado protegen especialmente al niño; al adolescente; a la madre y al anciano en situación de abandono. También **protegen al núcleo familiar y promueven el matrimonio**. Reconocen a estos últimos como **institutos naturales y fundamentales de la sociedad y/o comunidad**” (Constitución Política, 2017)<sup>32</sup>. La forma de las Nupcias y las causas de separación y de disolución son reguladas por la norma. Asimismo; en el artículo 5; dispone que “la unión estable de un varón y una mujer; libres de impedimento matrimonial; que forman un hogar de hecho; da lugar a una **comunidad de acervos sujeta al régimen de sociedad de gananciales** en cuanto sea aplicable” (Constitución Política, 2017)<sup>33</sup>.

En atención a lo expuesto entonces; inferimos que; el matrimonio es una institución; constituida por una unión jurídica; plena y total<sup>34</sup> entre un varón y una mujer; con el fin de constituir una vida en común (ambos); generación y educación de los descendientes y; ayuda mutua entre los esposos<sup>35</sup>.

Cuadro Resumen Nro. 03 – Conceptos del Matrimonio

CONCEPTOS DE LAS NUPCIAS	
- El varón y la mujer asociados en una perdurable <b>unidad de vida</b> sancionada por los preceptos legales, se completan recíprocamente, y cumpliendo los fines de la especie la perpetúan al traer a la vida la inmediata descendencia <sup>35</sup>	- El Matrimonio es una <b>unión indisoluble, jurídica, plena y total</b> entre un varón y mujer, quienes forman una unidad en sus cuerpos, en sus almas y en sus bienes; en sus almas, por el compromiso mutuo contraído; en sus cuerpos, por la relación jurídica que los une en orden a la integración de la feminidad y la virilidad y en sus bienes por las pretensiones conjuntas que los

<sup>32</sup> CONSTITUCIÓN POLITICA DEL PERÚ. Art. 4

<sup>33</sup> CONSTITUCIÓN POLITICA DEL PERÚ. Art. 5

<sup>34</sup> Unión plena y total que alcanza a los bienes de cada cónyuge.

<sup>35</sup> En consecuencia a ello, deducimos que, el Matrimonio entonces alcanza una unión total entre los cónyuges, aspecto que, por ser esencia del Matrimonio, imposibilita a la comunidad conyugal mantener una independencia con respecto de su patrimonio.

	conlleva al casamiento, con el fin de ayudarse mutuamente, procrear y educar a los descendientes <sup>37</sup> .
- El Matrimonio es la <b>unión voluntariamente concertada</b> por un varón y una mujer legalmente aptos para ella y formalizada con sujeción de las disposiciones del Código Civil, a fin de hacer <b>vida en común</b> <sup>38</sup> .	- El Matrimonio es una <b>institución natural y fundamental de la sociedad</b> en la que se manifiesta una <b>unión estable</b> de un varón y una mujer, que forman un hogar de hecho, sujetos a una <b>comunidad de bienes (régimen de la sociedad de gananciales)</b> <sup>39</sup> .
<b>El matrimonio es una institución natural, constituida por una unión jurídica, plena y total entre un varón y una mujer, con el fin de constituir una vida en común, generación y educación de los descendientes y, ayuda mutua entre los cónyuges.</b>	

Fuente: Elaboración propia

### 3.2. Naturaleza jurídica y/o esencia de las Nupcias.-

Para exponer la naturaleza jurídica y/o esencia de las Nupcias es preciso señalar qué es o a qué se refiere cuando se habla de naturaleza jurídica y/o esencia. Así pues; de acuerdo con el Dr. Güitrón (GUITRON FUENTEVILLA, 1996)<sup>36</sup>; la **naturaleza jurídica** es lo primordial de cada institución; es la **esencia** de cada figura jurídica; lo que cada figura en Derecho es.

Con respecto de la naturaleza jurídica y/o esencia de las Nupcias no existe unanimidad en la doctrina; pero; sin embargo; se reconoce mayoritariamente a una; la cual es aquella referida al casamiento como Contrato y/o manifestación de voluntades – Institución.

A continuación desarrollaremos las tres posturas acogidas:

#### 3.2.1. Matrimonio como contrato y/o manifestación de voluntades.-

En primer término; es preciso señalar que esta doctrina tiene su fundamento en tres manifiestos relevantes (SOLAS RAFECAS, 2002)<sup>37</sup>:

<sup>36</sup> GÜITRÓN FUENTEVILLA, Julián (1996) *Naturaleza jurídica y autonomía del derecho familiar*. Editorial de la Universidad Nacional Autónoma de México. México P. 144

<sup>37</sup> SOLAS RAFECAS, José (2002) *Naturaleza Jurídica del Matrimonio*. Imprenta de la Universidad de Alcalá. Madrid. P.113

El primero sostiene que; es en Roma; en el Derecho romano que el Matrimonio constituyó un contrato y/o manifestación de voluntades; esto; por la manifestación consensual entre los consortes<sup>38</sup>.

Segundo; por la construcción de la concepción de las Nupcias como contrato y/o manifestación de voluntades en la filosofía racionalista que; encumbrando a la voluntad humana; le atribuye el carácter de ser causa de la realidad social.

Y; por último; la positivización de dicha concepción por obra de la codificación napoleónica y su extensión; a través de los códigos en él inspirados. Se le ubica al casamiento dentro del sistema del Derecho civil; dentro de la categoría contractual; atribuyéndole de tal forma; los mismos caracteres que reviste éste.

Este aspecto de las Nupcias; concluimos; afirma que el Matrimonio es un acto eminentemente consensual en la medida en que requiere la concurrencia de voluntades de los futuros esposos. Dicho consentimiento debe recaer sobre un proyecto de vida en común (ambos) y se presenta mediante el cumplimiento de las formalidades.

Cabe mencionar que el aspecto consensual de las Nupcias debe ser entendido de manera conjunta con el carácter legal que le es inherente. En efecto; dentro de los requisitos de ley; se instituye que el matrimonio es un acto eminentemente formal. Así; para Díez Picazo (DÍEZ-PICASSO, 1983)<sup>39</sup> la celebración de las Nupcias no puede escapar de la formalidad; estableciéndose que se trata de “la unión de un varón y de una mujer; concertada de por vida mediante la observancia de determinados ritos o formalidades legales y tendente a realizar una plena comunidad de existencia”.

---

<sup>38</sup> Esto, tal cual lo desarrollamos al inicio de esta investigación, con los antecedentes del Matrimonio.

<sup>39</sup> **DÍEZ - PICASSO**, Luis (1983) *Sistema de Derecho Civil*. Editorial Tecnos. Lima. P. 171

El matrimonio es un contrato y/o manifestación de voluntades especial el mismo que participa de todos los elementos esenciales y por tanto le es aplicable la teoría de la nulidad del contrato y/o la manifestación de voluntades y de los vicios del consentimiento (FERNÁNDEZ REVOREDO, 2013)<sup>40</sup>.

Al respecto no compartimos esta opinión debido a que consideramos que no es una correcta interpretación de Matrimonio; dado que esta involucra algo más allá que la simple firma de acuerdos y condiciones.

### **3.2.2. El Matrimonio como Institución.-**

Desde esta aspecto; tenemos una oposición total a la postura contractualista de las Nupcias; pues sostiene que de ningún modo el Matrimonio puede compararse a un contrato y/o manifestación de voluntades civil; puesto que si bien el matrimonio implica el libre consentimiento; los casado están obligados a cumplir con todo lo que los preceptos legales señala para los consortes (obligados a cumplir alimentos; patria potestad de los descendientes; adoptar el régimen de acervos que le ofrece los preceptos legales; separarse por causas legales; etc.). Por lo que no hay libre autonomía de la voluntad; dado que la voluntad se encuentra limitada por los preceptos legales quien determina los deberes y derechos que necesariamente amparan a los consortes; por tal motivo al contraer nupcias son adheridos a un “estado legal” o institución (LING, 2016)<sup>41</sup>.

El Matrimonio representa una Institución debido a que se gobierna por un conjunto orgánico e indivisible de normas que determinan las condiciones y requisitos; los deberes y derechos; las relaciones jurídicas internas y

---

<sup>40</sup> **FERNÁNDEZ REVOREDO**, Marisol (2013) *Manual de Derecho de Familia – Constitucionalización y diversidad familiar*. Editorial Fondo Editorial de la PUCP. Lima. P. 152

<sup>41</sup> **LING**, Freddy. *Actual Naturaleza Jurídica del Matrimonio*.

En: <http://www.estudiojuridicolingsantos.com/2011/11/actual-naturaleza-juridica-del.html> - Pagina Web visitada el 16 de Noviembre de 2016



externas de la sociedad o colectividad y/o comunidad conyugal; a las cuales deben someterse llanamente quienes deseen contraer matrimonio. La relación matrimonial no podrá; desde que es contraída; ser variada; interrumpida o concluida (FERNÁNDEZ REVOREDO, 2013)<sup>42</sup>.

Así pues; concluimos que el Matrimonio es una institución creada por el Estado para proteger y garantizar las relaciones familiares a la que los pretendientes se adhieren a través de un acto jurídico complejo formalizado ante autoridad estatal en la que por libre manifestación de voluntad consienten en unirse; para algunos autores; sin la posibilidad futura de disolver.

#### **3.2.2.1. El núcleo familiar:**

Desde el punto de vista amplio; el núcleo familiar está compuesto por un grupo de personas ligadas por vínculos jurídicos emergentes de la relación intersexual; de la procreación y del parentesco.

El núcleo familiar comprende solo a las personas unidas por la relación intersexual o la procreación o por su vínculo jurídico. Desde este punto de vista; el núcleo familiar está formado por el padre; la madre y los descendientes que estén bajo su patria potestad.

El ser humano; desde que nace; vive en familia; y en ella transcurre toda su existencia. El núcleo familiar constituye una institución social; es el núcleo básico de toda sociedad o colectividad y sus funciones sociales más importantes siempre han estado dirigidas a la satisfacción de las necesidades; a la supervivencia; cuidado y educación de los descendientes (CORNEJO CHAVEZ, 2008)<sup>43</sup>.

---

<sup>42</sup> FERNÁNDEZ REVOREDO, Marisol. *Manual de Derecho de Familia – Constitucionalización y diversidad familiar*. Editorial Fondo Editorial de la PUCP. Lima 2013. P. 152

<sup>43</sup> CORNEJO CHAVEZ, Héctor (2008) *Tratado de Derecho de Familia*. Editorial Jurista Editores. P. 15

El núcleo familiar es una institución del orden natural del varón; es decir una institución de derecho natural y en el que el Estado está limitado a proteger la esfera autárquica de la misma. En ese sentido; es que; se defienden ambas Instituciones (el Matrimonio y el núcleo familiar) por su natural y efectiva contribución a la perpetuación y estabilidad de la sociedad o colectividad y/o comunidad.

Por su parte el Tribunal Constitucional en reiterada jurisprudencia reconoce el valor intrínseco de las Nupcias y el núcleo familiar y la obligatoriedad de su protección por parte del Estado. Asimismo; reconoce el matrimonio y el núcleo familiar como instituciones naturales – tal como lo hace nuestra Constitución Política - aunque explica que no se puede deducir del texto constitucional un denominado “derecho al casamiento”: “En primer lugar; el Tribunal ha de recordar que del artículo 4° de la Norma Fundamental no es posible derivar un derecho constitucional al casamiento. En efecto; cuando dicho precepto fundamental instituye que el “Estado protege al núcleo familiar y promueve el matrimonio” reconociéndolos como **“Institutos naturales y fundamentales de la sociedad o colectividad y/o comunidad”**; con ello simplemente se ha limitado a garantizar constitucionalmente ambos institutos; el núcleo familiar y el matrimonio; con una protección especial; la derivada de su consagración en el propio texto constitucional.

### **3.2.3. El Matrimonio como contrato – institución.-**

Esta postura recoge que el Matrimonio es un contrato y una institución; un contrato y/o manifestación de voluntades; dado que; para su concreción es preciso la firma de un acta; y una institución puesto que posteriormente

nace el núcleo familiar. Siguiendo al Dr. Cornejo Chávez (CORNEJO CHAVEZ H. , 1985)<sup>44</sup>; tenemos que el matrimonio es a la vez un contrato y/o manifestación de voluntades y una institución; es decir; el matrimonio como acto son un contrato y/o manifestación de voluntades y como estado representa una institución.

La finalidad de hacer vida en común (ambos); inherente al casamiento; tiene su raíz en la corriente institucionalista que trata de explicar su naturaleza jurídica y/o esencia. En efecto; el objetivo de hacer vida en común (ambos) se orienta al deber de cooperación y asistencia de los esposos; así como a la conformación de un núcleo familiar.

Al respecto sostenemos que; si bien; el Matrimonio se inicia como un acto que es deducible en un Contrato y/o manifestación de voluntades; continua como una Institución; que es su estado; estado en el que se mantiene; para algunos; hasta la disolución de la misma.

**Cuadro Resumen Nro. 04 – Naturaleza Jurídica del Matrimonio**

<b>NATURALEZA JURÍDICA DE LAS NUPCIAS</b>		
<b>MATRIMONIO COMO CONTRATO Y/O MANIFESTACION DE VOLUNTADES</b>	<b>EL MATRIMONIO COMO INSTITUCIÓN</b>	<b>MATRIMONIO COMO CONTRATO – INSTITUCIÓN</b>
El Matrimonio es un acto eminentemente consensual en la medida en que requiere la concurrencia de voluntades de los futuros cónyuges, teniendo la participación de todos los elementos esenciales, sujeta a la teoría de la nulidad de los contratos y/o manifestación de voluntades y de los vicios del consentimiento.	El Matrimonio representa una Institución debido a que se gobierna por un conjunto orgánico e indivisible de normas que determinan las condiciones y requisitos, los deberes y derechos, las relaciones jurídicas internas y externas de la sociedad conyugal. Teniendo como consecuencia un núcleo familiar, la misma que concluye ser una comunión de personas que constituyen el núcleo básico de toda sociedad.	El matrimonio es a la vez un contrato y/o manifestación de voluntades y una institución; es decir, el matrimonio como acto es un contrato y/o manifestación de voluntades y como estado representa una institución.

**Fuente:** Elaboración propia

<sup>44</sup> **CORNEJO CHAVEZ**, Héctor. *Derecho Familiar Peruano*. Editorial Studium Ediciones. Lima 1985. Pp. 23 y Sgtes.

concertada por un varón y una mujer legalmente aptos para ella y formalizada con sujeción de las disposiciones de este Código; a fin de hacer vida en común (ambos).

#### **4.1. Procedimientos y requisitos de las Nupcias.-**

Los Procedimientos y requisitos que a continuación señalaremos nos hacen ver como el Estado protege a la Institución familiar; al darle un carácter solemne y de público conocimiento que; garantiza de una manera meritoria al Matrimonio.

a. Procedimientos y requisitos generales (FERNÁNDEZ REVOREDO, 2013):

- Partidas de Nacimiento originales de cada uno de los futuros consortes.
- Fotocopias legalizadas de D.N.I. de ambos. Los extranjeros necesitan pasaporte o carné de extranjería.
- Ficha para el Edicto Matrimonial que será publicado en diarios nacionales.

Una vez publicado deberán llevar también la hoja completa.

- Dos fotos tamaño carné.
- Carpeta Matrimonial.
- Certificado médico sobre análisis del SIDA y Serológico. Ambos se obtienen en el hospital o centro médico que indique la municipalidad.
- Certificado domiciliario avalado por la policía.
- Presentación de dos testigos por cada uno de los futuros consortes; con D.N.I.; mayores de edad y que sean conocidos hace más de tres años.

b. Requisito Especial para los menores de edad

- Deberán presentar la autorización escrita de sus padres y en caso estos se opusiesen a la unión y no desearan darla se aceptará el permiso del magistrado de familia.

**Cuadro Resumen Nro. 05 – El Matrimonio en el código civil**

<b>EL MATRIMONIO EN EL CODIGO CIVIL PERUANO</b>	
El Matrimonio es la unión voluntariamente concertada por un varón y una mujer legalmente aptos para ella y formalizada con sujeción de las disposiciones de este Código, a fin de hacer vida en común <sup>45</sup> .	
<b>PROCEDIMIENTOS Y REQUISITOS DE LAS NUPCIAS</b>	
<ul style="list-style-type: none"> <li>- Partidas de Nacimiento originales.</li> <li>- Fotocopias legalizadas de D.N.I.. Extranjeros, pasaporte o carné de extranjería.</li> <li>- Ficha para el Edicto Matrimonial que será publicado en diarios nacionales.</li> <li>- Dos fotos tamaño carné.</li> <li>- Carpeta Matrimonial.</li> <li>- Certificado médico sobre análisis del SIDA y Serológico. (En el hospital que indique la municipalidad)</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- Certificado domiciliario avalado por la policía.</li> <li>- Presentación de dos testigos por cada uno, con D.N.I., mayores de edad y que sean conocidos hace más de tres años.</li> <li>- Menores de edad: Presentar autorización escrita de sus padres o de ser el caso permiso del juez de familia.</li> </ul>

**Fuente:** Elaboración propia

Para poder tener un alcance mucho más sólido con lo que respecta a lo propuesto en la presente tesis y la naturaleza jurídica y/o esencia de las Nupcias y su dimensión patrimonial es preciso tener en claro dos figuras; la unión de hecho o concubinato y la unión civil.

## **5. UNION DE HECHO O CONCUBINATO.-**

Al respecto; la Unión de Hecho según nuestra Constitución Política; en su Artículo 5to. reconociéndola instituye que: “La unión estable de un varón y una mujer; libres de impedimento matrimonial; que forman un hogar de hecho; da lugar a una comunidad de acervos sujeta al régimen de la sociedad o colectividad y/o comunidad de gananciales en cuanto sea aplicable”.

De igual modo; el artículo 326 del Código civil; reconoce esta unión y se refiere estableciendo que; ésta; es la unión voluntariamente realizada y mantenida por un varón y una mujer; libres de impedimento matrimonial; además que; con respecto al patrimonio instituye que la unión de hecho origina una comunidad de acervos que se

sujeta a las disposiciones del régimen de sociedad o colectividad de gananciales; en cuanto le fuere aplicable.

#### **5.1. Comunidad de gananciales en el caso de la convivencia.-**

En el aspecto patrimonial; la unión de hecho origina una comunidad de acervos que se sujeta a las disposiciones del régimen de sociedad o colectividad de gananciales; en cuanto le fuere aplicable.

Al respecto el legislador resolvió aplicar una regulación muy parecida a la de las Nupcias; teniendo con el único requisito el de poseer 2 a más años de unión de hecho; esto debido a que la convivencia o concubinatos la consecuencia de las Nupcias y sus fines sugieren ser los mismos; asimismo en su ámbito patrimonial se regulo y estableció que esta figura jurídica se regiría por el régimen de sociedad o colectividad de gananciales; resultando contradictorio con lo dispuesto para el Matrimonio en razón a la existencia de la facultad que se tiene para elegir el régimen social o el régimen de separación de acervos; situación que conlleva a cuestionar el porqué de la no consideración de separar acervos en la convivencia.

Las uniones de hecho; para algunos tratadistas no son precisamente la mejor propuesta para un desarrollo social; no lo promueven; sino que solamente lo toleran; es así que el legislador ha promulgado pocas leyes en esta materia; no obstante; emite jurisprudencia que recoge las controversias suscitadas en esta materia: los derechos del conviviente supérstite; los derechos de alimentos; los derechos a alguna pensión de viudez; etc. (MORILLO JIMENEZ, 2017). El derecho debe ir acorde con las situaciones que se generen y debe instituir las leyes necesarias y convenientes para ordenar una sociedad o colectividad y hacerla más justa. Pero no sólo debe regirse por un carácter de utilidad puesto que; de ser así; terminaría promoviendo y amparando disposiciones incluso;

inconstitucionales; que atentarían contra el acervo de los integrantes de la misma sociedad o colectividad que busca proteger.

En la doctrina se ha distinguido dos tipos de uniones de hecho o concubinatos: la propia y la impropia.

Debiéndose entender por concubinato propio a la unión voluntaria entre un varón y una mujer; libres de impedimento matrimonial; para alcanzar los fines y cumplir los deberes semejantes a los de las Nupcias; de conformidad con lo establecido en el primer párrafo del artículo 326° del Código Civil.

Mientras que por concubinato impropio debemos entender a aquellas uniones de hecho que se dan sin cumplir con lo señalado anteriormente; es decir; que uno de los concubinos o ambos estén casados; que los concubinos sean del mismo sexo; o que ambos o uno de ellos tengan algún impedimento matrimonial.

En ambos casos; la legislación peruana ha regulado un tratamiento distinto. Así; en el caso de la convivencia o concubinato propio; cuando dicha unión haya durado un periodo de 2 años continuos; se originará una sociedad o colectividad de acervos sujeta al Régimen de Sociedad o colectividad de Gananciales; situación que no ocurre con el concubinato impropio.

Por otra parte; cuando el concubinato propio termine ya sea por muerte; ausencia (cuando uno de los concubinos lleve más de 2 años desaparecido); mutuo acuerdo (cuando ambos concubinos están de acuerdo en terminar el concubinato) o por decisión unilateral (cuando uno de los concubinos abandona al otro); se liquidará la comunidad de acervos; en caso de que ésta exista.

De darse el último supuesto mencionado en el párrafo anterior; el ex concubino abandonado; además de los derechos que le correspondan de la liquidación de la sociedad o colectividad y/o comunidad de acervos; tendrá derecho a solicitar a su ex concubino; ante el Magistrado competente; el pago de una indemnización o de una pensión de alimentos.

En cambio; en el caso de la convivencia o concubinato impropio; cuando esta unión termine; no se generará ningún tipo de derecho a favor de los ex concubinos; ninguno de ellos podrá solicitarse indemnización o pensión alimenticia. Por lo que la única acción que puede ejercer el interesado; en contra de su ex concubino que se enriqueció o benefició económicamente a expensas de él; es la del enriquecimiento indebido (MORILLO JIMENEZ, 2017)<sup>45</sup>.

**Cuadro Resumen Nro. 06 – Comunidad de gananciales en el concubinato**

<b>COMUNIDAD DE GANANCIALES EN EL CONCUBINATO</b>	
Es la unión, voluntariamente realizada y mantenida, por un varón y una mujer, libres de impedimento matrimonial <sup>46</sup> . Da lugar a una comunidad de bienes sujeta al régimen de la sociedad de gananciales en cuanto sea aplicable <sup>47</sup>	
<b>CONCUBINATOS PROPIOS</b>	<b>CONCUBINATOS IMPROPIOS</b>
Unión voluntaria entre un varón y una mujer, libres de impedimento matrimonial, para alcanzar los fines y cumplir los deberes semejantes a los de las Nupcias.  ↓ Sociedad de bienes sujeta al Régimen de Sociedad de Gananciales	Uniones de hecho en donde uno de los concubinos o ambos estén casados, que estos sean del mismo sexo, o que ambos o uno de ellos tengan algún impedimento matrimonial.  ↓ No se generará ningún tipo de derecho a favor de los ex concubinos

Fuente: Elaboración propia

Sobre este apartado tenemos entonces que; siendo la Unión de Hecho una figura jurídica regulada en el Perú paralela a la Institución de las Nupcias; su regulación con respecto de los acervos patrimoniales se sujeta a la de Sociedad o colectividad de gananciales no dejando posibilidad alguna a elegir una distinta; realidad que sorprende debido a que esta figura Jurídica forma; de cierto modo; parte intrínseca de la Institución de las Nupcias; que solemnemente tiene mayor amplitud y valor personal para la presente tesis; cayendo de este modo el legislador en un contradictorio absurdo por la existencia de un régimen de Separación Patrimonial dentro de las Nupcias.

<sup>45</sup> **MORILLO JIMÉNEZ**, Maribel. *Unión de hecho o concubinato*.

En: <http://blog.pucp.edu.pe/blog/mmorillo/2010/08/16/union-de-hecho-o-concubinato/> - Pagina Web visitada el 16 de Julio de 2017



## 6. UNION CIVIL.-

El interés actual de las parejas homosexuales y su difusión mediante los medios de comunicación ha repercutido en el deseo de que sus ideales sean reconocidos y regulados en diversos textos legales; es así que ya en países denominados de primer mundo con economías e industrias inmensamente proporcional a su avance social; han considerado legislar esta unión de parejas del mismo sexo.

En nuestro país; en Septiembre de 2013 el congresista Carlos Bruce presentó ante el Congreso de la República el Proyecto de Ley N° 2647/2013-CR que instituye la unión civil no matrimonial para personas del mismo sexo. Así pues; este nuevo Proyecto de Ley; con una Exposición de Motivos más grande que el propio articulado; consta de diez artículos; una disposición complementaria y dos disposiciones finales.

La finalidad del Proyecto de Ley es instituir los derechos y deberes; de carácter patrimonial y no patrimonial; derivados de la unión voluntaria de dos personas del mismo sexo. De esta forma; se plantea regular aspectos no contemplados en la legislación nacional; como el derecho a tomar decisiones ante situaciones de emergencia en la salud; la visita al compañero o compañera civil en un hospital; centro médico o cualquier establecimiento de salud; acceso a la seguridad social; a los alimentos; a recibir protección contra la violencia familiar y otros beneficios de promoción social que pueda brindar el Estado (BRUCE, 2017)<sup>46</sup>

Es conveniente destacar que esta figura jurídica no se encuentra regulada en nuestro país y que su único afán es pretender una unión solemne entre personas del mismo sexo y el reconocimiento de sus placeres sexuales; siendo por lo demás; una mera copia de la regulación jurídica de las Nupcias; por lo que concluimos que esta posición a favor de la unión civil desnaturaliza de sobre manera el concepto y naturaleza jurídica y/o esencia estricta y solemne de las Nupcias.

---

<sup>46</sup> **BRUCE**, Carlos. *Proyecto de Ley N° 2647/2013-Cr.*

En: <http://www.elregionalpiura.com.pe/web-pdf/proyecto-union-civil.pdf> - Pagina Web visitada el 16 de Julio de 2017

Cuadro Resumen Nro. 07 – Relación y/o diferencias entre unión de hecho, Matrimonio y unión civil

RELACIÓN Y/O DIFERENCIAS		
UNION DE HECHO O CONCUBINATO	EL MATRIMONIO	UNION CIVIL
Es la <i>unión</i> estable de un <i>varón y una mujer</i> , libres de impedimento matrimonial, que forman un hogar de hecho, dando lugar a una <i>comunidad de bienes</i> sujeta al régimen de la <i>sociedad de gananciales</i> en cuanto sea aplicable <sup>47</sup> .	El Matrimonio es la <i>unión voluntariamente concertada</i> por un <i>varón y una mujer</i> legalmente aptos para ella y formalizada con sujeción de las disposiciones del Código Civil, a fin de hacer <i>vida en común</i>	<i>Unión</i> voluntaria de dos personas del mismo sexo.
UNION = Adherencia = Vinculo = Cualidad de adherente = Parte añadida = Enlace = Conexión = Comunión <sup>48</sup>		

Fuente: Elaboración propia

Es al respecto que podemos decir que el **Matrimonio** es una institución natural que instituye una **unidad** en los cuerpos; en las almas y en los acervos; en las almas por el compromiso mutuo contraído; en los cuerpos por la relación jurídica que los une en orden a la integración de la feminidad y la virilidad y en los **acervos** por las **pretensiones conjuntas que los conlleva al casamiento**.

Finalmente en razón a este Capítulo inferimos que el Matrimonio y su regulación por parte del Estado es; sin duda alguna; el deber de mantener una sociedad o colectividad en escala superior y ello debido a que el Matrimonio es consecuencia de la relación permanente de convivencia entre un varón y una mujer; con un objetivo natural común (ambos); el cual; son los descendientes; conformando de este modo un núcleo familiar y afianzando así el concepto aceptado y valorado de que toda organización social deviene de su núcleo básico; el cual es un núcleo familiar. El deber de proteger al núcleo familiar y el derecho a fundarla; es reconocida por nuestro Tribunal Constitucional y por nuestra Constitución Política; es así que tenemos en su artículo 4°; el reconocimiento de la protección del núcleo familiar; no solo como un deber del estado; sino que extiende dicha deber a la sociedad o colectividad en general: “La comunidad y el Estado protegen al

niño; al adolescente; madre; anciano en situaciones de abandono; al núcleo familiar. Se promueve el matrimonio como institutos naturales y fundamentales de la sociedad o colectividad y/o comunidad.

Es por las razones expuestas líneas arriba que sostenemos que; el Estado debe garantizar al núcleo familiar la más amplia protección y asistencia posibles; especialmente para su constitución y mientras sea responsable del cuidado y educación de los descendientes a su cargo; debe de regular de forma idónea lo referido al patrimonio familiar y difundir el concepto de que el Matrimonio es una unión plena y total de los que la conforman sin intereses comunes más que el formar un núcleo familiar investida de amor y buenas voluntades.

Tal cual lo reconoce el Tribunal Constitucional:

“...La finalidad del derecho es procurar la perpetuación de la especie humana y la estabilidad social...” De allí que regula el matrimonio (como medio natural de procreación) y protege al núcleo familiar.

## **CAPÍTULO 2**

### **REGÍMENES PATRIMONIALES DE LAS NUPCIAS EN EL PERÚ**

#### **1. ANTECEDENTES DEL REGIMEN PATRIMONIAL.-**

El régimen patrimonial peruano; como descendiente directo del sistema patrimonial Español; encontrará sus orígenes en el Código de Hamurabi; hallado en Susa; en el año 2100 antes de la Era cristiana<sup>47</sup>.

En las antiguas tribus germánicas el trabajo estaba dividido: Por un lado; el varón se dedicaba a la caza y a la guerra y; por otro; la mujer trabajaba en la tierra. Las dos siendo actividades productivas generaban riqueza; la misma que era repartida entre ellos según su costumbre o tradición. Dicha costumbre se fue arraigando; dando lugar a un derecho propio de la tradición y posteriormente positivada; donde se establecía la participación de ambos esposos en las ganancias obtenidas durante el matrimonio; precisando que no existía regla acerca de la proporción que tocaba a cada cual; presumiendo de este modo que tal participación variase según cada comunidad (CLEMENTE DE DIEGO, 1930)<sup>48</sup>.

En el siglo XIII; la Iglesia legisla sobre este tema; mediante una disposición del Papa Urbano III que mandaba a que los gananciales se partieran por igual entre los esposos. El Fuero Juzgo<sup>49</sup> (siglo XIII) reconoció los gananciales no estableciendo la fórmula de división de estos; en el Fuero Real (año 1225) se norma en las leyes 1 y

---

<sup>47</sup> Respecto a este Rey, fue uno de los monarcas de la primera dinastía de Babilónica. El código fue descubierto por MORGAN en la Mesopotamia. Susa era una ciudad en el Elam (Mesopotamia).

<sup>48</sup> CLEMENTE DE DIEGO, Felipe (1930) *Derecho Civil Español*; Imprenta de Juan Pueyo. Madrid. P. 444

<sup>49</sup> El Fuero Juzgo, fue el cuerpo de leyes que rigió en la península Ibérica durante la dominación visigoda y supuso el establecimiento de una norma de justicia común para visigodos e hispanorromanos.

3; Título III del libro III también se reconoció este Régimen patrimonial social; en las Partidas (años 1256-1265); se hacen varias referencias a los gananciales; sin fijar; de igual modo; el derecho preciso de cada cónyuge. Posteriormente; en las leyes del Toro (año 1505); Ley Nro. 77; se dicta que al fenecer y liquidar la sociedad o colectividad conyugal corresponderá a cada cónyuge la mitad de los gananciales; disposición que se incorpora posteriormente a la Nueva Recopilación (año 1567) y a la Novísima Recopilación (año 1805) (CLEMENTE DE DIEGO, 1930)<sup>50</sup>.

Esta normativa; que sería acatada en el Perú a raíz del proceso colonizador de América rigió durante los primeros años de la República; recogida por el legislador nacional con el Código de 1852 (ALMEIDA BRICEÑO, 2008)<sup>51</sup>. Al respecto es preciso señalar que; este ha sido siempre nuestro antecedente próximo en materia del Derecho de Familia; debido a que en el Imperio Incaico no existían los gananciales; siendo la práctica económica común (ambos) entre los pobladores; el Ayllu; no pudiendo ser las tierras enajenadas de ninguna manera; teniendo los posesionarios de las mismas; solamente el derecho de usufructuarla; generando de este modo un derecho común (ambos) mas no de pertenencia privada (BASADRE, 1931)<sup>52</sup>.

En 1863; al advenimiento de la República; se dictó el Código de Santa Cruz; de corta duración; donde sometió a los esposos a la comunidad de gananciales en la forma que rige.

Sucesivamente tenemos que la institución; en sus líneas fundamentales no ha variado desde la época del Virreinato; salvo algunos principios o preceptos que conducen a la liberación de la mujer al permitirle la administración de sus acervos propios y de las ganancias que obtenga en su trabajo y con la utilidad de los acervos de sus hijos menores.

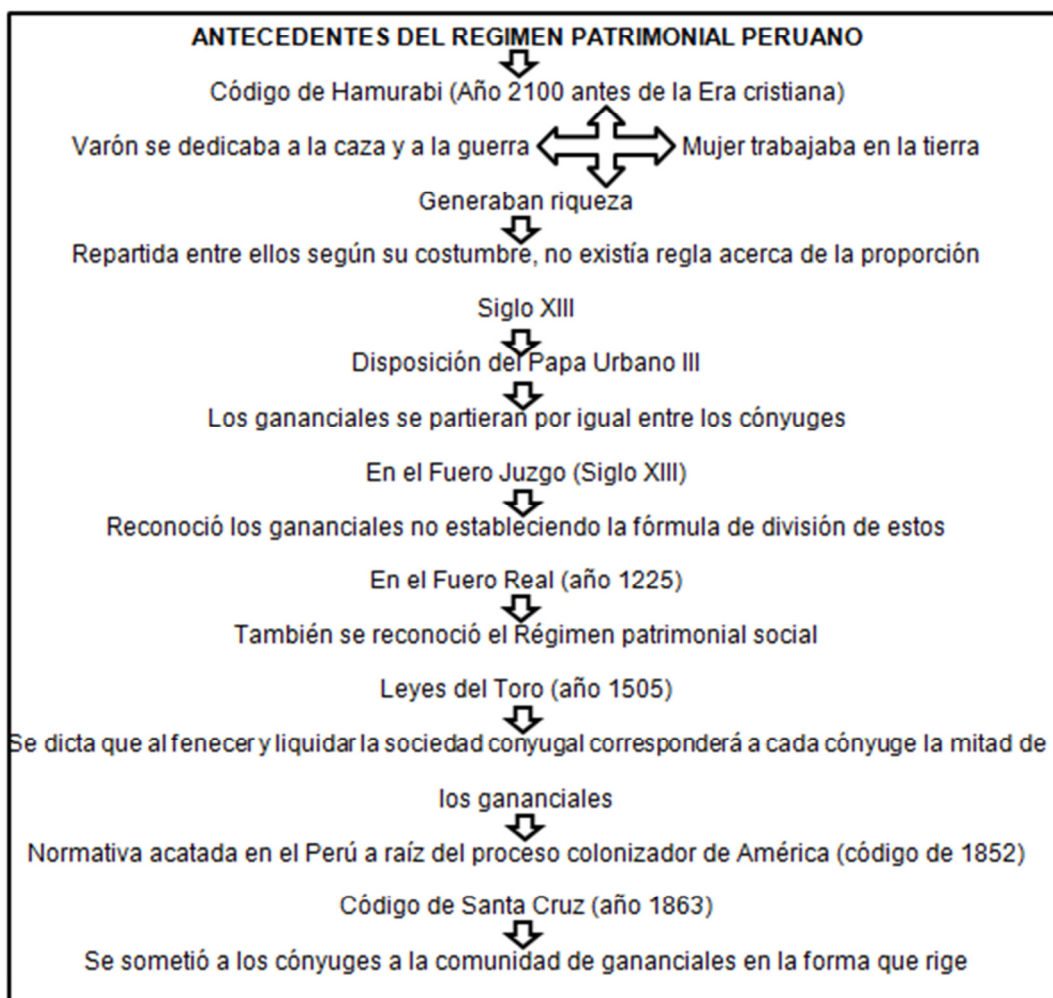
---

<sup>50</sup> CLEMENTE DE DIEGO, Felipe (1930) *Derecho Civil Español*. Imprenta de Juan Pueyo. Madrid. P. 445

<sup>51</sup> ALMEIDA BRICEÑO, Jose (2008) *La Sociedad de Gananciales*. Editorial Grijley. Lima. P. 69

<sup>52</sup> BASADRE, Jorge (1931) *Historia del Derecho Peruano*. Editorial Atenea S.A.. Lima. Pp. 105 y sgts.

Cuadro Resumen Nro. 08 – Antecedentes del régimen patrimonial peruano



Fuente: Elaboración propia

Al respecto tenemos que; como antecedentes destaca un régimen patrimonial de gananciales; no manifestándose de modo alguno una separación de acervos entre los esposos; no obstante que sí; según sus tradiciones esta era repartida proporcionalmente entre los mismos pero sin dejar de ser acervos comunes.

## 2. RÉGIMEN PATRIMONIAL DE LAS NUPCIAS EN EL CÓDIGO CIVIL.-

Fue en el Código civil de 1936 donde se regulo solemnemente el régimen patrimonial en el Matrimonio; el mismo que señalaba como único; el de la sociedad o colectividad y/o comunidad de gananciales; no obstante dando lugar a la posibilidad

de una separación de acervos; como consecuencia de un proceso judicial motivado por mala administración de uno de los esposos.

Es conveniente señalar que en este Código se establecieron amplias facultades otorgadas al esposo respecto del patrimonio social; las mismas que trajeron como consecuencia; injusticias; lo que dio lugar a que en 1968 se expidiera el decreto ley 17838; otorgando a la mujer la facultad de intervenir cuando se tratase de disponer o gravar acervos comunes a título gratuito u oneroso. Asimismo; posteriormente con la Constitución de 1979; entre las conquistas sociales que trae; encontramos la igualdad del varón y la mujer ante los preceptos legales; lo que lleva a reformular la presencia de la mujer dentro del sistema matrimonial.

Posteriormente; debido a participación activa de la mujer en el ámbito laboral y a la practicidad mercantil<sup>53</sup> lleva a contemplar en el Código civil de 1984; al lado del régimen de sociedad o colectividad de gananciales; un régimen de separación de patrimonios; abriendo la posibilidad de elección entre estos dos regímenes; e incluso; este último pudiendo ser optado entre los futuros consortes antes de las Nupcias; para que comience a regir una vez celebrado el mismo (AGUILAR LLANOS, 2017)<sup>54</sup>.

Al respecto consideramos que los fundamentos dados para la contemplación de un régimen de separación de patrimonios tienen mucho de cierto; no son razón suficiente para desnaturalizar instituciones jurídicas que representan; el motor de una sociedad o colectividad ; Y; es así; el núcleo familiar y el Matrimonio representan el núcleo básico de la sociedad o colectividad y/o comunidad; sin dicha Institución bien garantizada; la sociedad o colectividad quedaría en el total desamparo y; en

---

<sup>53</sup> En atención a que, para el gravamen o la disposición de los bienes de la sociedad, es indispensable la presencia de ambos cónyuges, sin perjuicio del otorgamiento de poderes; de otro lado, el tercero que adquiere de uno de los cónyuges sin el permiso del otro, no puede invocar a su favor la buena fe, por la presencia de la presunción de que todo lo que se adquiera dentro del matrimonio es social, y de ahí, la exigencia de la participación de los dos para los actos de disposición.

<sup>54</sup> **AGUILAR LLANOS**, Benjamín; *Régimen Patrimonial del Matrimonio*.

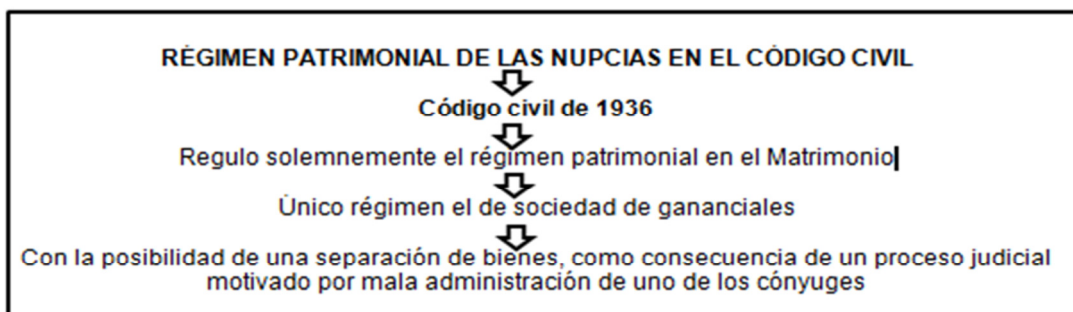
En: <http://revistas.pucp.edu.pe/index.php/derechopucp/article/view/3072>- Pagina Web visitada el 10 de Julio de 2017

segundo lugar; el régimen de separación de acervos desnaturaliza jurídicamente al casamiento; no por tantos años; a los largo de la historia; se ha concebido al casamiento como sinónimo de comunidad; además de que en la regulación positiva del régimen patrimonial de sociedad o colectividad de gananciales tenemos normativa referida a los acervos propios de cada cónyuge y a la posibilidad de que la administración del patrimonio pueda pasar a cualquiera de los esposos debido a una causa mayor que a la de un simple capricho egoísta y confuso de considerar que en un Matrimonio prima el interés personal al interés familiar.

### 3. REGÍMENES PATRIMONIALES DEL MATRIMONIO VIGENTES.-

Si bien; el matrimonio determina el surgimiento de relaciones de carácter personal entre los esposos con sus consecuentes derechos y deberes recíprocos; derivan de él también; consecuencias de índole patrimonial; dado que la comunidad de vida crea la necesidad de atender los pagos compartidos que el hogar común (ambos) y la vida del grupo familiar van exigiendo; por ello es necesario organizar un régimen referido a la pertenencia y al manejo de los acervos que cada uno adquiere o que adquieren ambos. A ello es que se refieren los regímenes patrimoniales de las Nupcias (BARREDA, 1989)<sup>55</sup>. Nuestro sistema legislativo se regula dos regímenes patrimoniales de las Nupcias que son: El régimen de sociedad o colectividad de gananciales y el régimen de Separación de Patrimonio (CODIGO CIVIL, 1984)<sup>56</sup>.

**Cuadro Resumen Nro. 09 – Régimen Patrimonial del Matrimonio en el Código Civil**



<sup>55</sup> BARREDA, Flavio.; *Código Civil Comentado*; Editorial la equitativa. Buenos Aires 1989. P. 59

<sup>56</sup> CÓDIGO CIVIL PERUANO, Título III; Artículo 301 - 331





Fuente: Elaboración propia

### 3.1. Concepto de sociedad o colectividad de gananciales.-

Después de contraer matrimonio mediante la sociedad o colectividad de gananciales se hacen comunes para el esposo y la mujer las ganancias o beneficios obtenidos por cualquiera de ellos.

Este es un régimen de comunidad de patrimonios o patrimonio común (ambos); administrado por ambos esposos; donde los acervos del núcleo familiar se encuentran en régimen de comunidad (JIMENEZ VARGAS-MACHUCA, 2010)<sup>57</sup>.

La esencial idea rectora de la sociedad o colectividad y/o comunidad de gananciales es dividir entre el esposo y la mujer todos los lucros logrados durante el matrimonio; pues se parte de la consideración de la colaboración que existiría entre los dos esposos; dado que observamos que aunque un cónyuge gane más que el otro se debe contabilizar el espíritu de ahorro y sacrificios de ambos.

Las características básicas de la sociedad o colectividad y/o comunidad de gananciales son las siguientes:

- La finalidad de dividir la ganancia matrimonial.
- La articulación de esa finalidad mediante la formación de una comunidad que recae sobre los acervos que incorporan la ganancia.
- Un determinado modo de administrar y gestionar los acervos que; a raíz de

<sup>57</sup> CODIGO CIVIL COMENTADO. JIMENEZ VARGAS-MACHUCA, Roxana (2010) *Sociedad de Gananciales*. Editorial Gaceta Jurídica. Lima. P. 195

las Nupcias contraído; se han hecho comunes (MENDEZT RUBIZAL Y CULZONI, 1980)<sup>58</sup>.

Al respecto de lo señalado tenemos ya; que este Régimen patrimonial de sociedad o colectividad de gananciales entre los esposos se encuentra en total armonía al concepto y naturaleza jurídica y/o esencia de las Nupcias; la cual es la formación de una comunidad entre los esposos. Por otro lado recordemos en los antecedentes que la sociedad o colectividad de gananciales; tiene en nuestro Derecho una tradición muy antigua; la misma que no debe de ser ignorada debido a que nos referimos a una arista Institución de las Nupcias.

Nuestra legislación dispone que “En el régimen de la sociedad o colectividad y/o comunidad de gananciales puede haber acervos propios de cada cónyuge y acervos de la sociedad o colectividad y/o comunidad (CODIGO CIVIL, 1984)<sup>59</sup>”

### **3.2. Naturaleza jurídica y/o esencia de la sociedad o colectividad y/o comunidad de gananciales.-**

Para unos; es una institución civil dado que los esposos disponen acervos comunes; formando con el patrimonio una nueva unidad familiar; para otros; es un condominio; y para algunos una persona jurídica.

Al respecto señalamos que; en realidad; la llamada sociedad o colectividad de gananciales no es una sociedad o colectividad civil ni una sociedad o colectividad mercantil; puesto que faltan los elementos indispensables para la constitución de una sociedad o colectividad de esta clase; desde que no hay deseos de asociarse; ni espíritu de lucro; ni un objeto de obtener utilidades. En la sociedad o colectividad civil o mercantil; las partes instituyen libremente como ha de funcionar la sociedad o colectividad ; quien ha de ejercer la gerencia; existe la deber de reunir cuentas e inclusive; muertos los socios; puede continuar

---

<sup>58</sup> MENDEZT RUBIZAL y CULZONI, María (1980) *Estudios sobre la Sociedad Conyugal*. Editorial de la Barra de Argentina. Buenos Aires. P. 47

<sup>59</sup> CÓDIGO CIVIL PERUANO, Libro III, Sección Segunda, Título III, Capítulo Segundo - Artículo 301

la sociedad o colectividad entre sus descendientes. Muy por el contrario; en la denominada sociedad o colectividad conyugal; los preceptos legales es la que estipula como funcionara esta sociedad o colectividad; quien ejercerá la representación y permite que haya acervos propios de cada cónyuge que no forman parte de la sociedad o colectividad y/o comunidad. Por otro lado la duración de la sociedad o colectividad y/o comunidad conyugal depende de la voluntad de las partes; éste; dura mientras existe el vínculo conyugal y termina con la muerte de uno de los esposos sin que pueda prorrogarse posteriormente. De igual modo no puede confundirse con el condominio dado que no hay partes alícuotas; sino acervos propios y sociales; no administra cada cual una parte alícuota ni puede enajenar su parte proporcional por separado; ni pedir la división y partición como sucede con la copertenencia; sino que debe someterse a la administración de ambas partes.

Finalmente; no es una persona jurídica; puesto que no hay ley ni razón moral ni jurídica que autorice la creación de un ser ficticio que se interponga entre los esposos con desmedro de la unión absoluta que significa la vida matrimonial. Si bien los asociados no responden en la persona jurídica por las deudas de ésta; en cambio; en la sociedad o colectividad de gananciales; los esposos responden por las deudas sociales; de modo que no existe en el texto de los preceptos legales ni en la práctica las características jurídicas indispensables para que se forme con el matrimonio una nueva persona jurídica (ULLOPA PLAZA, 2017)<sup>60</sup>.

Por otro lado la legislación peruana; en el Art. 75° del Código Procesal Civil instituye que la sociedad o colectividad conyugal es un Patrimonio Autónomo;

---

<sup>60</sup> **ULLOA PLAZA**, Jorge; *La Sociedad Conyugal, una perspectiva dinamica*.

En: <http://www.ubo.cl/icsyc/wp-content/uploads/2011/10/10-Ulloa.pdf> - Pagina Web visitada el 10 de Julio de 2017

que presenta cuando dos o más personas tienen derecho o interés común (ambos) respecto de un bien (ALMEIDA BRICEÑO, 2008)<sup>61</sup>.

Como ya se señaló; se ha esbozado diversas teorías y propuestas; tales como que es un contrato de sociedad o colectividad ; una persona jurídica; una copertenencia; entre otras; siendo la mayor parte de ellas insuficientes; si no erróneas. Sin embargo; la que acerca más a su realidad es la teoría que sostiene que la sociedad o colectividad de gananciales es un patrimonio en mano común (ambos) (origen del término mancomunidad); en el que no existen partes alícuotas; sino; cada parte participa en el todo (USMP, 2017)<sup>62</sup>.

Concluimos en consecuencia que; el régimen patrimonial de sociedad o colectividad de gananciales es una institución; autónoma y válida por sí sola; no obstante recordando que esta es inherente a la Institución de las Nupcias; siendo ambos esposos los titulares de los derechos y obligaciones.

### **3.3. Características del régimen de sociedad o colectividad de gananciales.-**

De todo lo que llevamos señalando hasta el momento; se desprende que el régimen económico conyugal; llamado; sociedad o colectividad de gananciales; determina una forma asociativa; que se integra en la relación conyugal y que busca una igual partición de los beneficios y ganancias obtenidas entre los dos esposos. Es así que tenemos las siguientes características:

- La asociación ínter conyugal se instituye para obtener un resultado final; que es la partición de la ganancia.
- La idea directriz del sistema; es la comunicación y participación en forma igual o por mitad de las ganancias o beneficios.
- Ganancia es la diferencia aritmética entre el conjunto de los ingresos y el conjunto de los gastos.

---

<sup>61</sup> ALMEIDA BRICEÑO, Jose. *La Sociedad de Gananciales*. Editorial Grijley. Lima 2008. P. 73

<sup>62</sup> UNIVERSIDAD SAN MARTIN DE PORRES. *Regimen patrimonial del Matrimonio*. En: [http://www.derecho.usmp.edu.pe/postgrado/doctorado/trabajo\\_de\\_investigacion/2010/REGIMEN\\_PATRIMONIAL\\_DEL\\_MATRIMONIO.pdf](http://www.derecho.usmp.edu.pe/postgrado/doctorado/trabajo_de_investigacion/2010/REGIMEN_PATRIMONIAL_DEL_MATRIMONIO.pdf) - Pagina Web visitada el 03 de Agosto de 2017

- La sociedad o colectividad es de ganancias; es decir de ambos esposos.
- La asociación o la relación asociativa a que el sistema de gananciales da lugar se articula técnicamente a través de la formación de una comunidad: El conjunto de acervos gananciales; que coexiste con los acervos privativos o patrimonios personales de cada uno de los esposos.

### **3.4. Tipos de acervos de la sociedad o colectividad y/o comunidad de gananciales.-**

#### **3.4.1. Acervos propios:**

El artículo 302 de nuestro Código civil (CODIGO CIVIL, 1984) califica como propios de cada cónyuge los siguientes acervos:

***a) Los que aporte al iniciarse el régimen de sociedad o colectividad de gananciales (puede coincidir con la fecha de las Nupcias mismo; cuando los interesados eligieron ese régimen al momento de casarse; o puede ser posterior; si originalmente optaron por el régimen de separación de patrimonios y después decidieron remplazarlo con el de gananciales) (inc. 1)***

La fórmula general empleada por el legislador comprende todos los acervos que cada uno de los esposos tenía al momento de iniciarse el régimen; sean corporales o incorporales; muebles o inmuebles; créditos o utilidades en general. Todos los valores patrimoniales de cualquier naturaleza; sin atender al origen o título de adquisición. Entre estos acervos se puede distinguir los adquiridos con absoluta independencia de las Nupcias y los que se obtienen en vista de la futura celebración de éste (como son las donaciones).

***b) Los que cada cónyuge obtenga durante la vigencia de la sociedad o colectividad y/o comunidad de gananciales a título oneroso cuando la causa de adquisición ha precedido a aquella (inc. 2)***

Si bien se observa; los acervos aludidos están en realidad involucrados en la disposición anterior. Se trata de aquellos sobre los cuales uno de los esposos tenía ya un derecho anterior. Son; pues; aportaciones en formas de derechos que se hacen efectivos en fecha posterior (PLACIDO VILCACHAGUA, 2010).

***c) Los que obtenga uno de los esposos a título gratuito; durante la vigencia del régimen (inc. 3)***

Quedan comprendidos dentro de este grupo los acervos que sean obtenidos por causa de herencia; legado o donación.

***d) Los que cada cónyuge reciba en concepto de indemnización por accidentes o por seguros de vida; de daños personales o enfermedades; deducidas las primas pagadas por acervos de la sociedad o colectividad y/o comunidad (inc. 4.)***

***e) Los derechos de autor e inventor (inc. 5) (CODIGO CIVIL, 1984).***

Conviene señalar a este respecto; que los preceptos legales distinguen entre los derechos de autor e inventor y las utilidades que de estos derechos puedan derivarse; lo que califica como bien propio de cada cónyuge.

***f) Los vestidos y objetos de uso personal; así como los diplomas; condecoraciones; correspondencia y recuerdos de familia (inc. 9)***

***g) Los libros; instrumentos y útiles para el ejercicio de la profesión o trabajo; salvo que sean accesorios de una empresa o que no tenga la calidad de bien propio (inc. 6).***

***h) La utilidad vitalicia a título gratuito y la convenida a título oneroso; cuando la contraprestación constituye bien propio (inc. 8)***

El inciso sostiene dos supuestos: El de tratarse de utilidad vitalicia otorgada gratuitamente por un tercero a favor de uno solo de los esposos; y el de la utilidad vitalicia constituida por terceros a favor de uno de los esposos a cambio de una contraprestación.

***i) Las acciones y participaciones de sociedad o colectividad que se distribuyan gratuitamente entre los socios por reevaluación del patrimonio social; cuando estas acciones o participaciones sean bien propio (inc. 7).***

Al respecto de los acervos; se encuentran regulados; de tal forma que se considere los patrimonios que por Derecho Natural pertenecen a cada cónyuge. El legislador es claro y preciso respecto de ello; dando lugar a una regulación idónea respecto de los acervos en el Matrimonio (PLACIDO VILCACHAGUA, 2010)<sup>63</sup>.

#### **3.4.2. Acervos sociales:**

Se instituye que los acervos sociales son todos aquellos acervos que no se encuentran comprendidos en el artículo 302 (CODIGO CIVIL, 1984); referido a los acervos propios de cada cónyuge.

Al respecto de este apartado; se ha podido observar que en este régimen social tenemos no solo un concepto correcto de lo que significa el patrimonio familiar; sino que existe ya una regulación objetiva de lo que a cada cónyuge le corresponde como bien propio; sin desmedro de la naturaleza jurídica y/o esencia de las Nupcias; escenario que lleva a cuestionarnos si fue necesario una regulación independiente que separe los acervos cada cónyuge desnaturalizando de este modo la Institución de Matrimonio.

---

<sup>63</sup> CODIGO CIVIL COMENTADO. PLACIDO VILCACHAGUA, Alex (2010) *Sociedad de Gananciales*. Editorial Gaceta Jurídica. Lima. Pp. 199-204

### 3.5. Presunción relativa a la naturaleza de los acervos.-

Es conveniente referirnos a este título debido a que la presunción legal obedece a la necesidad de un criterio claro para resolver los conflictos que pueden resultar agravados por las enormes dificultades que plantea una prueba categórica; dada la duración de la comunidad y la falta de conservación de títulos o de documentos en muchos casos. Además que evidenciamos una clara preocupación por el legislativo por cubrir los vacíos legales dados por la realidad vigente.

Se trata de una presunción que se aplica a todos los acervos existentes en el matrimonio; cuya titularidad puede corresponder al esposo o a la mujer. De una manera más concreta; se aplica a los acervos adquiridos durante el matrimonio; pues respecto de los adquiridos antes basta probar la fecha de la adquisición. Tiene el carácter de presunción *luris Tantum*; que invierte la carga de la prueba de la condición privativa del bien hacia quien esto afirme.

Se ha consagrado tres presunciones sobre la naturaleza de los acervos de la sociedad o colectividad y/o comunidad:

**a)La de que todos los acervos de los esposos se presumen sociales; de manera que lo que; en su caso; hay que acreditar es el carácter de propio que se les quiera atribuir. (SANCHEZ-RUBIO GARCIA, 1997)<sup>64</sup>**

Esta presunción tiene como fundamento la necesidad de instituir una regla general que regule en caso de duda o imposibilidad de prueba acerca de la naturaleza de un bien; a fin de evitar el desconcierto y aún el fraude.

**b)La de que los acervos sustituidos o subrogados a otros se reputen de la misma condición de los que sustituyeron o subrogaron.**

---

<sup>64</sup> La Doctrina Española nos aclara este punto a través de las palabras de Sánchez - Rubio: "Las consecuencias del vínculo obligatorio deben ser presuntamente gananciales, tanto en su aspecto activo como pasivo, dando lugar a la ganancialidad activa y pasiva en plano de absoluta igualdad. Todas las deudas y obligaciones de cada cónyuge se presumen gananciales". **SÁNCHEZ-RUBIO GARCÍA**, Alfredo (1997) *El Peculiar régimen de responsabilidad de los bienes comunes frente a terceros*; Editorial de Universidad de Zaragoza.; España. P. 11



La razón de este dispositivo es muy clara. Sin esta presunción; el patrimonio propio de uno de los esposos se vería colocado ante un dilema.

**c) La de que si vendido algún bien; cuyo precio no consta haberse invertido; se compró después otro equivalente; se presume que la adquisición posterior fue hecha con el producto de la enajenación anterior.**

Esta presunción resulta ser muy lógica; dado que tiende a remover obstáculos excesivos en la probanza que se ha de actuar en torno a la naturaleza de un bien.

### **3.6. Cargas y responsabilidades de la sociedad o colectividad y/o comunidad de gananciales.-**

La relativa separación que los preceptos legales mantiene respecto de los acervos durante la vigencia del régimen de comunidad de gananciales; se repite; tratándose de las deudas por la que aquellos deben responder. Ello se debe a que todos los regímenes ideados sobre el particular se dirigen a gobernar todo el aspecto patrimonial del casamiento; y es bien sabido que el patrimonio no se forma sólo con los acervos; que constituyen el activo sino también con las deudas; que integran el pasivo. Estas; pues; pueden ser propias de uno de los esposos o sociales (SANCHEZ-RUBIO GARCIA, 1997).

### **3.7. Deudas propias de cada cónyuge.-**

En general; los acervos propios de cada cónyuge responden:

a) De las deudas que este contrajo antes de la vigencia del régimen de gananciales (Art. 307 del Código civil). Esta disposición señala que si la comunidad patrimonial comienza en la fecha determinada (que puede ser la misma de la celebración de las Nupcias u otra posterior); no existe razón alguna para que graviten sobre la sociedad o colectividad obligaciones que datan de fecha anterior; de la misma manera como no acrecen el caudal social los acervos adquiridos por los esposos con anterioridad. En consecuencia; las

obligaciones que pesaban ya no sobre uno de los esposos al momento de iniciarse el régimen de gananciales no afectan ni pueden poner en riesgo los acervos propios del otro o los de la sociedad o colectividad y/o comunidad; y sus únicas garantías deben hallarse en el patrimonio propio del deudor. (SANCHEZ-RUBIO GARCIA, 1997)<sup>65</sup>

b) El artículo 308 del Código civil preceptúa que “los acervos propios de uno de los esposos no responden de las deudas personales del otro; a menos que se pruebe que se contrajeron en provecho del núcleo familiar”.

Estrictamente; deudas propias de uno de los esposos; son aquellas que; contraídas solamente por él; no han servido para atender las cargas del hogar; se puntualiza esto en el artículo 316 del Código civil. Sociales son; en cambio; las que; contraídas por los esposos o por uno de ellos según el caso; han tenido por objeto atender a las aludidas cargas del hogar. La primeras se pagan con los acervos propios del cónyuge deudor; las segundas con los acervos sociales (entre los cuales; tenemos los frutos y productos de los acervos propios de cada uno de los esposos; así como el producto del trabajo de uno de ellos o de los dos).

Ahora se trata de un tipo especial de deuda; que; contraída por uno de los esposos; ha beneficiado de alguna manera al hogar; aunque no sean necesariamente para atender las cargas del artículo 316 del Código civil. De estas es que el artículo 308 del Código civil preceptúa que no responden los acervos propios del otro cónyuge; salvo que se pruebe que redundaron en provecho del núcleo familiar.

c) Los acervos propios de cada cónyuge pueden responder por deudas que no son personales; y es aquel en que los acervos sociales no bastan para cancelar

---

<sup>65</sup> Sobre este punto, el Dr. Sánchez-Rubio señala: “Sustentado en la equidad, entiende que a la presunción de comunidad activa debe de corresponder idéntica presunción iuris tantum en el aspecto pasivo, de suerte que la deudas contraídas por cualquiera de los cónyuges se entienden comunes mientras su naturaleza privativa no pueda acreditarse.” **SÁNCHEZ-RUBIO GARCÍA**, Alfredo. Op. Cit. P. 44

las deudas que son de cargo de la sociedad o colectividad y/o comunidad; supuesto en el cual responde los acervos de cada cónyuge a prorrata; es decir en proporción a sus respectivos montos (Art. 317 del Código civil).

d) Deuda propia; esta deriva de la responsabilidad por acto ilícito cometido por uno de los esposos. Más aún: en este caso; no solamente quedan libres de afectación los acervos propios del otro cónyuge; sino también la parte que le correspondería en los acervos de la sociedad o colectividad y/o comunidad en caso de liquidación; esto es en tesis general; el cincuenta por ciento de los acervos sociales (Art. 309 del Código civil).

Con respecto de esta regulación; inferimos; resulta ser un fundamento más que garantiza el correcto ejercicio de la administración de los acervos conyugales.

### **3.8. Deudas de la sociedad o colectividad y/o comunidad.-**

En cuanto a las deudas cuyo pago corren a cargo de la sociedad o colectividad y/o comunidad; son todas aquellas que tienen por objeto levantar las cargas que puntualiza el Art. 316 del Código civil; o aquellas otras que; sin estar dirigidas a ese fin; han sido contraídas por los esposos dentro de su común (ambos) facultad de disposición de la sociedad o colectividad y/o comunidad.

Respecto del primer grupo; son de cargo de la sociedad o colectividad y/o comunidad (art. 316 del Código civil) (ALMEIDA BRICEÑO, 2008)

#### **a) El sostenimiento del núcleo familiar y la educación de los descendientes comunes**

El carácter social de esta carga se deriva tanto del hecho de que los esposos están obligados a alimentar a sus hijos (Artículo 287 del Código civil); como de las circunstancias de que la atienden generalmente con el producto de su trabajo o con las utilidades de sus propios acervos; y es sabido que aquel producto y estas utilidades son los acervos comunes (art. 310 del Código civil). Si se pretendiera interpretar el mencionado art. 287 del Código civil en el sentido de

que el sostenimiento del núcleo familiar solo pesa sobre los acervos propios; se instituiría el absurdo de que los esposos tendrían que realizar su patrimonio personal en perjuicio suyo y también de la sociedad o colectividad y/o comunidad para alimentar a sus hijos y sostener el hogar; aun en el caso de que los frutos de ese patrimonio fueran suficientes para aquellas finalidades.

**b) Los alimentos que uno de los esposos está obligado por ley a dar a otras personas**

Esta disposición se explica por la misma razón antes enunciada (ALMEIDA BRICEÑO, 2008)<sup>66</sup>.

**c) El importe de lo donado o prometido a los descendientes comunes por ambos esposos**

Dentro de esta disposición; se encuentran el anticipo de herencia y cualquiera otra liberalidad; a condición de que sea hecha conjuntamente por ambos esposos (pues; de lo contrario; constituiría una deber exclusiva de quien hizo la liberalidad); y lo sea a favor de hijos comunes (pues; de no serlo; recaería a medias sobre el patrimonio propio de cada cónyuge o constituiría un acto ordinario de disposición de acervos comunes comprendido en el artículo 315 del Código civil).

**d) Las reparaciones y las mejoras necesarias; útiles o de recreo hechas a acervos propios o sociales; así como los tributos y retribuciones que los afecten**

El Código civil; empieza por diferenciar las reparaciones de mera conservación o mantenimiento de las mejoras propiamente dichas; distingue luego entre ellas las necesarias; las útiles y las de recreo; y norma inequívocamente acerca del pago de los tributos y retribuciones que afecten a los acervos.

---

<sup>66</sup> ALMEIDA BRICEÑO, Jose. *La Sociedad de Gananciales*. Editorial Grijley. Lima 2008. P. 67

Sobre la reparaciones de mera conservación o mantenimiento hechas en los acervos propios; preceptúa que son de cargo de la sociedad o colectividad y/o comunidad; lo que es equitativo; desde que la sociedad o colectividad usufructúa de estos acervos durante el régimen de gananciales y sería inadmisibles que; al momento de disfrutar de ellos; reclame la sociedad o colectividad su derecho; y al momento de pagar los tributos y retribuciones correspondientes al mismo bien; pretenda que los asuma el cónyuge propietario. Por las mismas razones; instituye que son de cargo de la sociedad o colectividad y/o comunidad las mejoras que se introducen en los mismos acervos; pero distingue el caso de las necesarias; que son aquellas sin las cuales el bien puede destruirse o arruinarse; que deben ser obligatoriamente efectuadas por cuenta de la sociedad o colectividad y/o comunidad (pues sería inadmisibles que; por no introducirlas; el cónyuge propietario pierda el bien o lo reciba; al fenecimiento de la sociedad o colectividad y/o comunidad; deteriorado gravemente) del caso de las simplemente de ornato; que sólo pueden ser efectuados por la sociedad o colectividad siempre que cuente con la anuencia del cónyuge propietario (pues este podría estimar que son desmejoras y no mejoras las que se tratan de introducir en sus acervos (PLACIDO VILCACHAGUA, 2010)<sup>67</sup>).

Si se trata de predios de pertenencia común (ambos); es innecesario abundar en la fundamentación de la norma que declara que las mejoras que en ellos se introduzca; cualquiera que sea; son de cargo de la sociedad o colectividad y/o comunidad.

Tratándose de los tributos y retribuciones; corren también por cuenta de la sociedad o colectividad y/o comunidad todos los que afectan a los acervos

---

<sup>67</sup> **CODIGO CIVIL COMENTADO. PLACIDO VILCACHAGUA**, Alex (2010) *Sociedad de Gananciales*. Editorial Gaceta Jurídica. Lima. Pp. 199-204

propios de cada cónyuge o sociales; pues quien se beneficia con ellos es quien; en justicia debe afrontar tales costos que los gravan.

**e) Los atrasos o réditos devengados de las obligaciones a que estuviesen afectos tanto los acervos propios como los sociales; cualquiera que sea la época a que correspondan**

No hay duda alguna acerca de la justificación de esta norma cuando se tratan de obligaciones que afectan a los acervos comunes; pero pueden en cambio suscitar controversia cuando se tratan de obligaciones a las que está sujeto el patrimonio propio de uno de los esposos.

**f) Las cargas que pesan sobre los usufructuarios respecto de los acervos propios de cada cónyuge**

Desde que; conforme al sistema de comunidad de gananciales; los acervos propios de cada cónyuge son usados y disfrutados por la sociedad o colectividad ; es evidente que ésta queda convertida en usufructuaria de aquellos acervos.

**g) Los gastos que causa la administración de la sociedad o colectividad y/o comunidad**

Esta disposición no requiere comentario: es evidente que es a costa del patrimonio común (ambos) que hay que sufragar los gastos que sea preciso hacer precisamente para manejarlo. En consecuencia; las expensas referentes al otorgamiento de mandatos; honorarios profesionales; procedimientos judiciales; cobranzas y otros semejantes deben ser pagadas con el caudal social.

Al respecto de las deudas y obligaciones que a raíz de dichos actos contraiga la sociedad o colectividad habrán de pagarse con acervos sociales; suena lógico; dado que al haber decidido los esposos unirse en Matrimonio; y ser sujetos de

acervos comunes; por el compromiso mutuo contraído; se debe de responder conjuntamente (PLACIDO VILCACHAGUA, 2010)<sup>68</sup>.

**Cuadro Resumen Nro. 10 – Sociedad de Gananciales**

<b>SOCIEDAD DE GANANCIALES</b>	
Es un régimen de comunidad de patrimonios o patrimonio común, administrado por ambos cónyuges. Aquí los bienes del núcleo familiar se encuentran en régimen de comunidad <sup>69</sup> La sociedad conyugal es un Patrimonio Autónomo, que se presenta cuando dos o más personas tienen derecho o interés común respecto de un bien <sup>70</sup> .	
<b>BIENES PROPIOS DE CADA CONYUGE</b>	<b>BIENES DE LA SOCIEDAD</b>
1.- Los que aporte al iniciarse el régimen de sociedad de gananciales. 2.- Los que adquiera durante la vigencia de dicho régimen a título oneroso, cuando la causa de adquisición ha precedido a aquélla. 3.- Los que adquiera durante la vigencia del régimen a título gratuito. 4.- La indemnización por accidentes o por seguros de vida, de daños personales o de enfermedades, deducidas las primas pagadas con bienes de la sociedad. 5.- Los derechos de autor e inventor. 6.- Los libros, instrumentos y útiles para el ejercicio de la profesión o trabajo, salvo que sean accesorios de una empresa que no tenga la calidad de bien propio. 7.- Las acciones y las participaciones de sociedades que se distribuyan gratuitamente entre los socios por revaluación del patrimonio social, cuando esas acciones o participaciones sean bien propio. 8.- La renta vitalicia a título gratuito y la convenida a título oneroso cuando la contraprestación constituye bien propio.	Todos aquellos bienes que no se encuentran comprendidos como bienes propios de cada cónyuge

<sup>68</sup> **CODIGO CIVIL COMENTADO. PLACIDO VILCACHAGUA**, Alex. *Sociedad de Gananciales*. Editorial Gaceta Jurídica. Lima 2010. Pp. 259-261

9.- Los vestidos y objetos de uso personal, así como los diplomas, condecoraciones, correspondencia y recuerdos de familia.	
<b>DEUDAS PROPIAS DE CADA CONYUGE</b>	<b>DEUDAS DE LA SOCIEDAD</b>
<p>1.- De las deudas que este contrajo antes de la vigencia del régimen de gananciales</p> <p>2.- Los bienes propios de uno de los cónyuges no responden de las deudas personales del otro, a menos que se pruebe que se contrajeron en provecho del núcleo familiar Los bienes propios de cada cónyuge pueden responder por deudas que no son personales</p> <p>3.- Deuda propia</p>	<p>1.- El sostenimiento del núcleo familiar y la educación de los descendientes comunes.</p> <p>2.- Los alimentos que uno de los cónyuges esté obligado por ley a dar a otras personas.</p> <p>3.- El importe de lo donado o prometido a los descendientes comunes por ambos cónyuges.</p> <p>4.- Las mejoras necesarias y las reparaciones de mera conservación o mantenimiento hechas en los predios propios, así como las retribuciones y tributos que los afecten.</p> <p>5.- Las mejoras útiles y de recreo que la sociedad decida introducir en bienes propios de uno de los cónyuges con consentimiento de éste.</p> <p>6.- Las mejoras y reparaciones realizadas en los bienes sociales, así como los tributos y retribuciones que los afecten.</p> <p>7.- Los atrasos o réditos devengados de las obligaciones a que estuviesen afectos tanto los bienes propios como los sociales, cualquiera que sea la época a que correspondan.</p> <p>8.- Las cargas que pesen sobre los usufructuarios respecto de los bienes propios de cada cónyuge.</p> <p>9.- Los gastos que cause la administración de la sociedad.</p>

Fuente: Elaboración propia

#### **Disolución de la sociedad o colectividad y/o comunidad de gananciales.-**

- a) Por causas de muerte de uno de los esposos (Art. 318 del código civil; inc. 5)**

Podemos distinguir dos tipos de consideraciones sobre este punto:



### **- Muerte Real:**

Siendo el matrimonio la unión de dos vidas; es natural que la muerte de cualquiera de los esposos extinga y disuelva esa unión ya imposible de hecho; por la intervención inexorable de la muerte. Al morir la persona; deja de ser sujeto de derecho y; por tanto; desaparecen sus relaciones y obligaciones personales. De allí que la muerte no extinga el acto jurídico matrimonial; sino las relaciones jurídicas surgidas de las Nupcias; o sea; los derechos y obligaciones surgidos del contrato y/o manifestación de voluntades matrimonial.

Así lo reconocen todas las legislaciones acomodándose a los mandatos de la naturaleza e inclinándose ante la fuerza de los hechos.

Cierto que muchas legislaciones consignan preceptos que; como los referentes a los derechos sucesorios del cónyuge viudo; a la integridad del patrimonio familiar después de muerto el titular del mismo y aun la misma indivisión de la sociedad o colectividad y/o comunidad económica conyugal; mientras no contraigan nuevas nupcias el cónyuge supérstite; son efectos; proyecciones *postmortem* del hecho de las Nupcias; pero no es menos cierto que revisten más bien el carácter de reglas de tipo sucesorio; que no afectan en nada al hecho capital de la disolución del vínculo conyugal; que desaparece de la realidad y del derecho; por la muerte. Esta ocasiona también; salvo las excepciones de tipo temporal que quedan mencionadas; la disolución y liquidación de la sociedad o colectividad y/o comunidad conyugal y de toda clase de comunidad; si existiese; los derechos sucesorios a favor del cónyuge sobreviviente; y la libertad de este para contraer; dentro de las condiciones legales; nuevo matrimonio.

Con la disolución subsisten algunos efectos que no perduran con la nulidad; como los impedimentos por afinidad; el emancipado no pierde la calidad de tal; la patria potestad corresponde al cónyuge supérstite; se puede exigir alimentos en algunos casos; como para gastos de parto; etc. Con la muerte se extinguen

definitivamente los derechos a la personalidad (domicilio; nombre; nacionalidad; estado civil; identidad personal; etc.); y los derechos familiares; pero los patrimoniales pasan a los sucesores y a los legatarios (ALMEIDA BRICEÑO, 2008)<sup>69</sup>.

#### **- Muerte Presunta:**

En el campo del derecho canónico; la Iglesia es muy estricta y especialmente cuidadosa para decretar la muerte presunta de un católico. El canon 1707 consagra el procedimiento para decretar la muerte presunta de un cónyuge. No basta para ello la prolongada ausencia de uno de los esposos; sino que se necesita realizar competentes averiguaciones y tomar declaraciones de testigos; por fama; indicios; y solamente cuando exista la certeza moral de la muerte del cónyuge puede el Obispo declarar la muerte presunta. Y en caso de duda debe de consultar a la Sede Apostólica. En la instrucción Matrimonii Vínculo; se señalan las pautas a seguir por los prelados en estos casos.

En el campo del Derecho Civil se da la muerte presunta; cuando una persona desaparece durante un término que fija los preceptos legales y se presume que ha muerto. El precepto legal civil instituye diferencia entre la mera ausencia y la muerte presunta. El primer caso se presenta cuando una persona está ausente y no ha dejado representante o apoderado para que le administren sus acervos; lo cual da lugar al nombramiento de un curador de acervos. Si la ausencia subsiste por más de dos años puede solicitar la declaración de muerte por desaparecimiento.

Cumplidos los diferentes pasos procesales; el magistrado dictará sentencia y si declara la muerte presunta del desaparecido; en ella fijara la fecha presuntiva en que ocurrió con arreglo a las disposiciones del Código civil. Ordenará transcribir lo resuelto al funcionario del Estado Civil para que extienda la partida de

---

<sup>69</sup> ALMEIDA BRICEÑO, Jose. *La Sociedad de Gananciales*. Editorial Grijley. Lima 2008. P. 76

defunción y dispondrá que se publique el encabezamiento y parte resolutive de la sentencia; una vez ejecutoriada; en la forma prevista para el edicto.

Efectuada la publicación de la sentencia; podrán promoverse por separado el proceso de sucesión del causante y la liquidación de la sociedad o colectividad y/o comunidad conyugal.

Por lo tanto; la presunción de muerte tiene los siguientes efectos:

- a. Se puede dar comienzo al proceso de sucesión para repartir los acervos a los sucesores.
- b. Los derechos que estaban sujetos a su constitución o extinción por la muerte de esta persona; se extingue o nacen; así por ejemplo el seguro de vida puede cobrarse.
- c. La sociedad o colectividad conyugal se disuelve y puede procederse a su liquidación dentro del mismo proceso sucesorio.
- d. Cesan los derechos y obligaciones familiares del presunto muerto.
- e. El matrimonio se disuelve y por lo tanto el cónyuge supérstite se puede volver a casar. En este caso algunos Estados dan soluciones definidas para el caso en que el presunto muerto aparezca. En el caso peruano consideramos que se debe recurrir a demandar la nulidad del segundo matrimonio; el cual; obviamente; gozará de la presunción de haberse contraído de buena fe y por lo tanto no podrá intentarse posteriormente una demanda de divorcio por adulterio.

**b) Por libre decisión de ambos esposos (inc. 6).-**

Los esposos pueden decidir antes o dentro de las Nupcias; si se rigen por el de separación de patrimonios; o no rompen esa comunidad; y estableen una sociedad o colectividad de gananciales (DIEZ-PICCASO, 1983)<sup>70</sup>.

---

<sup>70</sup> Este principio es relativamente reciente, nos hace recordar El Dr. Diez Picazo en qué consistía el antiguo principio de inmutabilidad: "El régimen económico conyugal se concibió como una institución inmutable, que no puede cambiar por obra de la voluntad de los interesados, sino sólo muy excepcionalmente, por obra de una decisión de la autoridad judicial. El principio de la inmutabilidad del régimen económico conyugal se fundaba en la idea de protección y de la seguridad de los intereses de los terceros y aun de los intereses de

### **C) Por mandato judicial.-**

Se caracteriza; puesto que para que se produzca la disolución de la sociedad o colectividad y/o comunidad de gananciales tiene que haber sido emitida una sentencia válida que la motive.

La extinción del vínculo conyugal puede también ocurrir por otras causas; según los preceptos legales civiles: la invalidez y el divorcio. En esos dos casos es obvio que la sociedad o colectividad de gananciales no puede seguir subsistiendo; desde que el vínculo que le dio origen ha quedado inexistente (artículo 318; 1 y 3 del Código civil) La disolución del vínculo supone que el acto constitutivo de las Nupcias operó conforme a los presupuestos de existencia y validez exigidos por el ordenamiento jurídico. Y es por eso que la invalidez del acto; que implica nulidad de las Nupcias; no constituye supuesto de disolución.

A estas dos causas se adiciona la separación corpórea; sea por causa específica; sea por mutuo disenso. Suspendiéndose entonces la vida en común (ambos); durante la cual estuvo en vigencia el régimen de gananciales; es obvio que este no puede continuar; no obstante mantenerse el vínculo matrimonial.

La cuarta causa prevista en los preceptos legales nacionales es el de la declaración de ausencia de uno de los esposos. La concordancia entre la norma bajo estudio y las que se contienen en los artículos 47; 49; 597; 638 y demás pertinentes del Código civil; lleva a la conclusión de que producida la desaparición de uno de los esposos y en tanto no se pronuncie la declaración judicial de ausencia; los acervos del desaparecido quedan al cuidado de un curador interino (a menos que aquel haya dejado mandatario con facultades suficientes); que; declarado judicialmente el estado de ausencia por haber transcurrido por lo menos dos años desde que se tuvo la última noticia del desaparecido fenece el régimen de gananciales y efectúa la liquidación del

---

los mismo cónyuges, y llega en algún momento a considerarse como cuestión de orden público." **DÍEZ-PICASSO**, Luis. Ob. Cit. P. 171

mismo; el cónyuge presente asumirá el manejo de los acervos que le hayan sido adjudicados con las mismas características de un régimen de separación de patrimonios; en tanto que la parte correspondiente al ausente será entregada en posición temporal a quienes serían sus sucesores forzosos (con las facultades y restricciones que precisan los artículos 50 y sgts.) sin perjuicio de la acción vigilante que compete al Consejo de Familia del ausente; sucesores.

Finalmente; se puede disolver; también; la sociedad o colectividad de gananciales por demanda de uno de los esposos y en virtud de la sentencia que ponga fin a un litigio. Es aquel en que; hallándose el matrimonio bajo un régimen de gananciales; uno de los esposos abusa de las facultades que le corresponden o actúa con dolo o culpa (art. 297 y 329 del Código civil). Esta posibilidad solo se diferencia de la que en semejantes términos establecía el código derogado en cuanto a la causa en que puede fundarse la demanda; que es la genéricamente englobada tras la expresión “Abusa de sus facultades o actuó con dolo o culpa”; en lugar de entrar en la enumeración detallada del código de 1936; que no resulta ya pertinente (como la de incumplir el esposo la deber alimentaría preeminente que entonces tenía; o la de no asegurar los aportes de la mujer). Se elimina; además; la mención del mutuo acuerdo con expresión de causa que incluyó el código de 1936 por mandato de los preceptos legales número 15779; por cuanto; si hay tal acuerdo los esposos no necesitan ir a juicio sino otorgar escritura pública y registrarla (DIEZ-PICCASO, 1983). Y una última vía hay aún para llegar a un régimen de separación de patrimonios; con la natural extinción del régimen de sociedad o colectividad de gananciales; y que funciona de oficio cuando uno de los esposos es declarado en quiebra (art. 330 del Código civil); pues los preceptos legales no quiere que el otro cónyuge resulte arrastrado a ella.

**d) Por invalidación de las Nupcias.-** La invalidez de las Nupcias deja insubsistente el vínculo matrimonial; consecuentemente debe de terminar la sociedad o colectividad d gananciales al no subsistir la institución que le dio origen.

**e) Por separación corpórea.-** Esta se produce por las causas enunciadas en el artículo 333° del código civil; incisos del 1 al 13 (CODIGO CIVIL, 1984):

1. El adulterio.
2. La violencia física o psicológica; que el magistrado apreciará según las circunstancias.
3. El atentado contra la vida del cónyuge.
4. La injuria grave; que haga insoportable la vida en común (ambos).
5. El abandono injustificado de la casa conyugal por más de dos años continuos o cuando la duración sumada de los períodos de abandono exceda a este plazo.
6. La conducta deshonrosa que haga insoportable la vida en común (ambos).
7. El uso habitual e injustificado de drogas alucinógenas o de sustancias que puedan generar toxicomanía.
8. La enfermedad grave de transmisión sexual contraída después de la celebración de las Nupcias.
9. La homosexualidad sobreviniente al casamiento.
10. La condena por delito doloso a pena privativa de la libertad mayor de dos años; impuesta después de la celebración de las Nupcias.
11. La imposibilidad de hacer vida en común (ambos); debidamente probada en proceso judicial.
12. La separación de hecho de los esposos durante un período ininterrumpido de dos años. Dicho plazo será de cuatro años si los esposos tuviesen hijos menores de edad.

13. La separación convencional; después de transcurridos dos años de la celebración de las Nupcias.

Es evidente que no puede continuar la sociedad o colectividad de gananciales.

**f) Por divorcio.-** Esta decisión determina el fenecimiento de la sociedad o colectividad y/o comunidad de Gananciales.

**g) Por declaración de ausencia.-** En este supuesto la posesión de los acervos del ausente quedara bajo la curatela de sus sucesores forzosos; quienes asumirán la posesión temporal de aquellos (ARIAS-SCHREIBER PEZET, 2010)<sup>71</sup>.

### **3.9. Proceso de liquidación de la sociedad o colectividad y/o comunidad de gananciales.-**

El acto con el que se inicia la liquidación del régimen de comunidad de gananciales consiste en el inventario de todos los acervos; tanto de los propios de cada cónyuge; como de los sociales.

Teniendo en cuenta que el inventario judicial es una diligencia onerosa y que si ambos esposos están de acuerdo en los acervos no hay razón para obligarlos a tal forma de inventario; máxime si se recuerda que la inclusión o exclusión indebida de uno o más acervos en el inventario ni acuerda ni quita derechos; se permite que esta diligencia conste de documento privado con firmas legalizadas; si los esposos están de acuerdo; y sólo en caso de no estarlo; debe ser judicial el inventario.

Dentro de este inventario no entra el menaje ordinario del hogar. La atribución del menaje ordinario al cónyuge sobreviviente cuando el fenecimiento del régimen se debió a la muerte del otro; se explica por una razón de equidad que

---

<sup>71</sup> **CODIGO CIVIL COMENTADO. ARIAS-SCHREIBER PEZET, MAX** (2010) *Sociedad de Gananciales*. Editorial Gaceta Jurídica. Lima. Pp. 277-280

pide no despojar de los muebles; enseres o utensilios que forman el ámbito íntimo del hogar a quien usó de ellos durante su matrimonio con el fallecido; acaso por largos años. En rigor de justicia se podría formular al respecto algún reparo; sobre todo teniendo en cuenta que; en numerosos casos el único patrimonio que adquirieron los esposos suele ser precisamente el menaje; por lo que atribuirlo en exclusiva al cónyuge sobreviviente podría parecer o ser un despojo en perjuicio de los demás sucesores. Este escrúpulo; sin embargo; cedió; dado que se consideró; que en tales supuestos nadie tiene mejor derecho a esos muebles que el cónyuge sobreviviente; y por otro lado la propia ley en su artículo 321 del Código civil; ha cuidado de precisar que acervos no integran el menaje; los cuales son; en la fórmula enumerativa del Código: los vestidos y objetos de uso personal; las joyas; las medallas; condecoraciones; diplomas y otras distinciones; las armas; los instrumentos de uso profesional u ocupacional; las colecciones culturales-históricas; los libros; archivos y sus contenedores; los vehículos motorizados; y; en general; los muebles que no son de uso doméstico. Todos estos acervos; por tanto; sí se incluyen en el inventario y serán luego materia de la división y adjudicación.

Por razones suficientes; los preceptos legales preceptúa que el menaje ordinario se atribuye al cónyuge presente cuando el fenecimiento del régimen de gananciales se produjo por la declaración de ausencia del otro; hipótesis en la cual obra otra razón a favor de la norma y es la posibilidad de que regrese el ausente; se reintegre a su hogar y ambos vuelvan a necesitar y usar los muebles y enseres constitutivos de aquel menaje.

Omitió el legislador; precisar que cuando el fenecimiento del régimen de gananciales se produce por cambio del régimen patrimonial; el menaje ni se incluye en el inventario ni se atribuye a ninguno de los esposos dado que el hogar va a continuar funcionando y requiriendo de esos muebles. El artículo



320 del Código civil silencia el caso; más el sentido común (ambos) impone; en nuestro concepto; la interpretación que se acaba de indicar.

En los demás casos; a saber; de invalidación de las Nupcias; de separación corpórea y de divorcio; el menaje integra el inventario y es; por consecuencia; materia de partición; pues entonces no obran las razones en contra reseñadas al tratar del caso de muerte o el de ausencia.

Desde otro punto de vista; el Código civil señala una norma cuyo espíritu concuerda con el propósito de reducir al máximo los desajustes; muchas veces dramáticos; que la muerte o la ausencia de uno de los esposos ocasiona en la vida del otro: la del artículo 323; in fine; según el cual: “cuando la sociedad o colectividad de gananciales ha fenecido por muerte o declaración de ausencia de uno de los esposos; el otro tiene preferencia para la adjudicación de la casa en que habita el núcleo familiar y del establecimiento agrícola; artesanal; industrial o comercial de carácter familiar; con la deber de reintegrar el exceso de valor; si lo hubiera”.

Una vez formalizado el inventario; se procede a pagar las deudas; obligaciones y cargas sociales; y sólo entonces los esposos o ex esposos reciben en plenitud de derechos los acervos propios de cada cual que quedaren. Esta última expresión nos recuerda que; en efecto; en conformidad con el criterio igualitario proclamado en la Constitución del Estado de 1993; implementado en el texto civil; los acervos propios de ambos esposos o ex esposos responden a prorrata; esto es; en proporción al valor de sus respectivos acervos; de las deudas y obligaciones de la sociedad o colectividad y/o comunidad si no alcanzasen los acervos de esta (RODRIGUEZ ITURRI, 1991)<sup>72</sup>.

---

<sup>72</sup> **RODRIGUEZ ITURRI**, Roger (1991) *Derecho Civil – Derecho de Familia – Materiales de enseñanza P.U.C.P.*. Editorial de la PUCP. Lima. P. 87

Son acervos gananciales; dice el artículo 323 del Código civil; los acervos remanentes después de efectuados los actos indicados en el artículo 322 del mismo cuerpo legal; son estos los que los esposos o ex esposos o sus respectivos sucesores se dividen por mitades.

Existen casos especiales; que se consignan en los artículos 324 y 325 de este cuerpo legal; con los que se finaliza el tratamiento del régimen de gananciales; contienen las reglas aplicables a dos casos especiales:

**a) Si a lo largo del período de vigencia del régimen de comunidad de gananciales; uno de los esposos se hubiera separado de hecho sin causa justificada; pierde su derecho a gananciales proporcionalmente a la duración de la separación**

Como se advierte fácilmente; contiene una noción de no efectivización temporal; y no de pérdida definitiva (por lo que puede suponerse que; reintegrado al seno del hogar; el culpable dejaba de sufrir aquella sanción; siendo así que; en nuestro concepto; el fundamento de tal sanción radica; más bien; en que durante el lapso de abandono; el cónyuge culpable no contribuyó a la obtención de acervos para la sociedad o colectividad ; por lo que mal podría pretender luego un derecho al cincuenta por ciento de los aludidos acervos.

Por otro lado; si se tratara de averiguar y probar; acaso muchos años más tarde; al fenecer la sociedad o colectividad de gananciales; cuáles fueron los acervos sociales adquiridos durante el lapso de la separación de hecho; habría de tropezarse presumiblemente con tales dificultades que; a la postre; la sanción resultase inoperante.

Estas son las razones por las cuales el texto sanciona al culpable; no con la simple suspensión; sino con la pérdida de sus gananciales mientras dure el abandono y instituye su cuantía mediante una elemental regla de tres.

**b) Si habiendo una persona contraído sucesivamente varios matrimonios válidos; no tomó la precaución de liquidar formalmente y a su turno cada una de las sociedad o colectividad es de gananciales; liquidación ésta que finalmente va a efectuarse al término del último matrimonio (RODRIGUEZ ITURRI, 1991).**

El texto aclara que en tal supuesto se dividirán los gananciales entre las diferentes sociedad o colectividad es “Teniendo en cuenta el tiempo de su duración y las pruebas que se haya podido actuar acerca de los acervos propios de los respectivos esposos”.

La regulación vigente con respecto a los regímenes patrimoniales de las Nupcias se encuentra completa; dado que regula; en primer lugar los acervos propios y comunes de los esposos; así como sus accesorios. Claro está que si se ha planteado; en la presente Tesis; la aplicación; de la obligatoriedad de este régimen social; se tendrán que derogar los preceptos referidos a separación de patrimonios y todo lo referido la facultad que tienen los esposos de elegir cual es el régimen conveniente.

**Cuadro Resumen Nro. 11 – Disolución y proceso de liquidación de la sociedad**

<b>DISOLUCION DE LA SOCIEDAD DE GANANCIALES</b>	<b>PROCESO DE LIQUIDACION DE LA SOCIEDAD DE GANANCIALES</b>
1.- Por invalidación de las Nupcias. 2.- Por separación de cuerpos. 3.- Por divorcio. 4.- Por declaración de ausencia. 5.- Por muerte de uno de los cónyuges. 6.- Por cambio de régimen patrimonial.	Se inicia la liquidación del régimen de comunidad de gananciales con el inventario de todos los bienes, tanto de los propios de cada cónyuge, como de los sociales. Casos especiales en los que se finaliza el tratamiento del régimen de gananciales: b) Si a lo largo del período de vigencia del régimen de comunidad de gananciales, uno de los cónyuges se hubiera separado de hecho sin causa justificada, pierde su derecho a gananciales proporcionalmente a la duración de la separación. b) Si habiendo una persona contraído sucesivamente varios matrimonios válidos, no tomó la precaución de liquidar formalmente, va a efectuarse al término del último matrimonio.

**Fuente:** Elaboración propia

En referencia a este apartado sobre el Régimen Patrimonial de Sociedad o colectividad de Gananciales; tenemos que este es una institución; debido a que tiene regulación propia y autónoma; institución que recae en un patrimonio autónomo que tiene como titulares a los esposos y/o familia en general; el mismo que dispone comunes los acervos familiares tanto en sus activos como en sus pasivos; distinguiendo la norma dentro de este título los acervos propios de cada cónyuge; acervos de la sociedad o colectividad y/o comunidad; cargas de cada cónyuge y cargas sociales; entre otros presupuestos regulados a fin de mantener la armonía con la realidad económico familiar y el concepto y naturaleza jurídica y/o esencia de las Nupcias en tanto esta representa ser una comunidad; comunión que no solo alcanza a quienes la integran; sino también a los acervos que son parte de esta unión.

### **3.10. Régimen patrimonial de separación de acervos.-**

Este régimen se caracteriza; en esencia puesto que dentro de él cada cónyuge conserva a plenitud la pertenencia; administración y disposición de sus acervos presentes y futuros; y le pertenecen los frutos y productos de dichos acervos. Paralelamente y por las mismas razones; cada cónyuge responde de sus deudas con sus propios acervos. Dentro de este régimen el sostenimiento y educación de los descendientes; que compete por igual a ambos padres por mandato del artículo 235 del Código civil Peruano y; en general; el sostenimiento del hogar; es deber de ambos esposos según sus respectivas posibilidades y utilidades; debiendo el magistrado regular la contribución de cada cual en caso necesario (ARIAS-SCHREIBER PEZET, 2010)<sup>73</sup>.

En el caso de la separación de patrimonios; la formalidad exigida es la escritura pública; bajo sanción de nulidad; así como la inscripción en el Registro de Personas Naturales; con el propósito de proteger a los terceros que; de buena fe y a título oneroso; contraten con los esposos. Después de celebrado el

---

<sup>73</sup> **CODIGO CIVIL COMENTADO. ARIAS-SCHREIBER PEZET, Max (2010) *Sociedad de Gananciales*. Editorial Gaceta Jurídica. Lima. Pp. 277-280**

matrimonio; los esposos pueden variar a su sola elección y sin expresión de justificación alguna de un régimen patrimonial a otro; sin haberse limitado las veces en que pueden ejercer esta opción de cambio del régimen patrimonial. De igual forma; existen también ciertos requisitos; como la liquidación de los acervos de la sociedad o colectividad y/o comunidad conyugal; cuando se opta por la separación de patrimonios; o el inventario de los acervos propios; en los casos en que se abandone el régimen de separación de patrimonios para ingresar al de sociedad o colectividad de gananciales. En cada oportunidad en que se realice un cambio del régimen vigente; resulta exigible la formalidad de la escritura pública y la inscripción en el Registro de Personas Naturales del régimen vigente. En opinión de Max Arias – Schreiber Pezet (ARIAS-SCHREIBER PEZET, 2010); con la que coincidimos; la eficacia del régimen patrimonial sustituido por los esposos produce sus efectos desde la fecha de la escritura pública que modifica el régimen legal. Sin embargo; respecto a los terceros; el nuevo régimen patrimonial surte efectos recién a partir de la fecha de inscripción en el Registro de Personas Naturales; por cuanto es recién a partir de ello que se produce la publicidad frente a todos (erga omnes).

Existen casos en que se llegan a un régimen de separación de patrimonios sin la voluntad de uno de los esposos. Así cuando cualquiera de ellos abusa de las facultades que le corresponde dentro del régimen de gananciales el otro puede obtener; ahora si mediante acción judicial; que el magistrado sentencie el cambio del régimen patrimonial de gananciales por el de separación. En este caso; una vez interpuesta la demanda el magistrado puede dictar; a pedido del demandante o de oficio; las providencias concernientes a la seguridad de intereses del demandante; medidas éstas que deberán inscribirse en el Registro Personal para que surta efectos frente a terceros.

Dentro de este régimen; el sostenimiento y educación de los descendientes; que compete por igual a ambos padres por mandato del artículo 235 del Código civil; y; en general; el sostenimiento del hogar; es deber de ambos esposos según sus respectivas posibilidades y utilidades; debiendo el magistrado regular la contribución de cada cual en caso necesario (artículo 300 del Código civil).

Como se dijo anteriormente; a diferencia de lo que ocurre con el régimen de gananciales; el de separación de patrimonios exige inscripción en el Registro Personal; tanto si los interesados lo eligen antes de las Nupcias; como si van a él en el transcurso de éste. Ahora bien; dicha inscripción se efectúa en base a la correspondiente escritura pública; en los casos en que es la común (ambos) voluntad de los interesados la que elige el régimen (AGUILAR LLANOS, 2017).

Existen; como ya se ha explicado; otros casos en que se llega a un régimen de separación de patrimonios sin la voluntad de uno de los esposos. Así cuando cualquiera de ellos abusa de las facultades que le corresponde dentro del régimen de gananciales el otro puede obtener; ahora sí mediante acción judicial; que el magistrado sentencie el cambio del régimen patrimonial de gananciales por el de separación. En este caso; una vez interpuesta la demanda; el magistrado puede dictar; a pedido del demandante o de oficio; las providencias concernientes a la seguridad de intereses del demandante; medidas éstas que deberán inscribirse en el Registro Personal para que surta efectos frente a terceros.

La vigencia del régimen de separación en este caso comienza; para las relaciones entre los esposos; en la fecha de notificación de la demanda; y para terceros; en la inscripción del fallo en el Registro Personal (artículo 328 del Código civil).

Un último caso de sustitución del régimen de gananciales por el de separación de patrimonios se da cuando uno de los esposos es declarado en quiebra.

En tal supuesto; el cambio opera de pleno derecho; y por tanto; sin necesidad de juicio especial. Para que surta efectos frente a terceros; el cambio de régimen debe inscribirse en el mismo registro ya referido; inscripción que se hará de oficio o a solicitud del fallido; de su cónyuge o del síndico de quiebras (artículo 330 del Código civil).

Con respecto a la **Naturaleza jurídica y/o esencia del régimen de separación de patrimonios**; tenemos que; cada parte es titular de su propio patrimonio; y en atención a ello inferimos que su naturaleza jurídica y/o esencia es el mismo que el de la pertenencia; a la que cuatro atributos o derechos confiere: usar; disfrutar; disponer y reivindicar. El ejercicio de la pertenencia debe realizarse en armonía con el interés social; que en este caso responde al interés familiar.

En atención al **fenecimiento** del régimen de separación de patrimonios; este fenece en los siguientes casos (artículo 331):

1. Por invalidación de matrimonio.
2. Por divorcio.
3. Por muerte de uno de los esposos.
4. Por cambio de régimen patrimonial.
5. Acuerdos de Disolución y Liquidación del Patrimonio Familiar en divorcio.
6. Acuerdos de partición y adjudicación Post Divorcio (MEJIA ROSASCO, 2017)<sup>74</sup>.

---

<sup>74</sup> **MEJIA ROSASCO**, Rosalia. *Régimen patrimonial en el Matrimonio*.

En: <http://notariarosaliamejia.com/pdf/1.pdf> - Pagina Web visitada el 04 de Agosto de 2017

Cuadro Resumen Nro. 12 – Separación de Patrimonios

SEPARACIÓN DE PATRIMONIOS	
<p>Dentro de este régimen cada cónyuge conserva a plenitud la propiedad, administración y disposición de sus bienes presentes y futuros, y le pertenecen los frutos y productos de dichos bienes<sup>75</sup></p> <p>Su naturaleza jurídica es el mismo que el de la propiedad<sup>76</sup>(usar, disfrutar, disponer y reivindicar).</p>	
<ul style="list-style-type: none"> <li>- Puede celebrarse antes o después de contraer Matrimonio.</li> <li>- Mediante escritura pública.</li> <li>- Se inscribe en el Registro de Personas Naturales</li> <li>- Si es después de las Nupcias y se encuentra en el régimen social, primero se procede a hacer la liquidación de los bienes de la sociedad conyugal.</li> </ul>	<ul style="list-style-type: none"> <li>- Mediante acción judicial, se puede dar el cambio del régimen patrimonial de gananciales por el de separación.</li> <li>- La sustitución del régimen de gananciales por el de separación de patrimonios también se da cuando uno de los cónyuges es declarado en quiebra.</li> </ul>
<p><b>FENECIMIENTO</b> del régimen de separación de patrimonios</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Por invalidación de matrimonio.</li> <li>2. Por divorcio.</li> <li>3. Por muerte de uno de los cónyuges.</li> <li>4. Por cambio de régimen patrimonial.</li> <li>5. Acuerdos de Disolución y Liquidación del Patrimonio Familiar en divorcio.</li> <li>6. Acuerdos de partición y adjudicación Post Divorcio.</li> </ol>	

Fuente: Elaboración propia

Al respecto de este capítulo se evidencia que el régimen patrimonial de separación de acervos no representa ser figura jurídica suficiente para su existencia; esto en tanto que el régimen social desarrollado en nuestro código es completo; disponiendo acervos propios de cada cónyuge y acervos de la sociedad o colectividad y/o comunidad; además que; señala la posibilidad; por disposición judicial sustentada; de una administración separada del patrimonio; logrando así una presunción iure et de iure frente a la administración del patrimonio en el Matrimonio; además que por definición se encuentra en total armonía con la naturaleza jurídica y/o esencia de esta figura tan importante que es la institución de las Nupcias la cual en concreto sustenta una comunidad; una unión; contrario sensu a una unidad o individualidad.

El régimen de separación de bienes sostiene la conservación **individual** de la pertenencia; administración y disposición de acervos presentes y futuros; y la



pertenencia de los frutos y productos de dichos acervos a **título personal** dentro de un **Matrimonio**; es al respecto que se sustenta en la presente tesis su **invalidación** frente a la naturaleza jurídica y/o esencia de las Nupcias; y se reconoce y se afirma como **único régimen patrimonial** suficiente el de **sociedad o colectividad de gananciales**; el mismo que garantiza la naturaleza jurídica y/o esencia de las Nupcias y el idóneo desenvolvimiento de la vida conyugal y familiar la cual está orientada a la unión entre dos personas con el fin de instituir un núcleo familiar.

## CONCLUSIONES

**PRIMERA** : La naturaleza jurídica y/o esencia del **Matrimonio** es la de ser una **Institución natural**; puesto que crea una **comunidad conyugal**; es decir; una unión entre los esposos; entre el varón y la mujer; **sostenida por una serie de reglas; derechos y deberes autónomos; formando una unidad en sus cuerpos por la relación jurídica que los une; en sus almas por el compromiso mutuo contraído y en sus acervos por las pretensiones conjuntas** que los conllevan al casamiento; por lo que el régimen de **separación** de acervos la **desnaturaliza**.

**SEGUNDA** : Facultar a los futuros esposos o esposos de elegir un **régimen patrimonial de separación de acervos** resulta ser una decisión poco acertada por el legislador dado que **desnaturalizamos jurídicamente al casamiento**; esto; por contravenir su definición; **comunidad**; la misma que alcanza a quienes integran la familia en todos sus extremos. Siendo así el régimen patrimonial idóneo; único y aceptado el de **sociedad o colectividad de gananciales**.

**TERCERA** : En tal sentido; al respecto **se ha acreditado la hipótesis planteada**; dado que si el **Matrimonio** constituye una institución natural y se encuentra en nuestra legislación definida como una **comunidad**; **resulta ser ilegítima** la facultad que tienen los futuros esposos o esposos de elegir un régimen distinto al de sociedad o colectividad de gananciales debido a que este régimen social se encuentra en total armonía con los presupuestos del

Matrimonio y su naturaleza jurídica y/o esencia; contrario sensu a la separación de acervos que **desnaturaliza dicha Institución**.

## **RECOMENDACIONES**

**PRIMERA** : Deberíamos plantear y realizar **cursos y/o seminarios** respecto de los regímenes patrimoniales del Matrimonio y **dirigirla** especialmente a nuestros **legisladores**; dado que ellos son los que elaboran las leyes que van a determinar las conductas de nuestra sociedad o colectividad ; logrando de este modo una **posible reestructuración** de los regímenes patrimoniales estableciendo como única la de sociedad o colectividad de gananciales

**SEGUNDA** : Resultaría idóneo plantear y realizar una campaña de concientización respecto de las Nupcias y los regímenes patrimoniales que están establecidos y dirigirla a los novios o esposos a fin de que; independientemente de su elección religiosa; sepan conducir su unión y sus preceptos referidos al casamiento se encuentren en armonía a su Naturaleza jurídica y/o esencia.

**TERCERA** : Resultaría idóneo instituir como **único régimen** patrimonial el de **sociedad o colectividad de gananciales**; de tal forma que; modificando esta norma; **garanticemos la naturaleza jurídica y/o esencialmente** a la institución del **Matrimonio**

### **PROPUESTA DE MODIFICACIÓN**

Tal como se ha expuesto; resulta idóneo plantear la posible norma aplicable referida a los Regímenes Patrimoniales; la cual disponga como único Régimen Patrimonial al de Sociedad o colectividad de Gananciales de tal forma que no se desnaturalice jurídicamente al Matrimonio.

#### **TEXTO SEGÚN EL TÍTULO III - RÉGIMEN PATRIMONIAL; CAPÍTULO PRIMERO - DISPOSICIONES GENERALES; ARTÍCULO 295 - ELECCIÓN DEL RÉGIMEN PATRIMONIAL DEL CÓDIGO CIVIL**

Antes de la celebración de las Nupcias; los novios pueden optar libremente por el régimen de sociedad o colectividad de gananciales o por el de separación de patrimonios; el cual comenzará a regir al celebrarse el casamiento...

### **PROPUESTA DE MODIFICACIÓN**

#### **TEXTO SEGÚN EL TÍTULO III - RÉGIMEN PATRIMONIAL; CAPÍTULO PRIMERO - DISPOSICIONES GENERALES; ARTÍCULO 295 - UNICO RÉGIMEN PATRIMONIAL - SOCIEDAD O COLECTIVIDAD DE GANANCIALES DEL CÓDIGO CIVIL**

Los futuros esposos; al momento de celebrado el Matrimonio; se encuentran sujetos al régimen patrimonial sociedad o colectividad de gananciales y la regulación para su aplicación; se regirán por lo dispuesto en los capítulos siguientes.

#### **CAPITULO SEGUNDO - SOCIEDAD O COLECTIVIDAD DE GANANCIALES; ARTÍCULO 301 - ACERVOS DE LA SOCIEDAD O COLECTIVIDAD Y/O COMUNIDAD DE GANANCIALES**

En el régimen de sociedad o colectividad de gananciales puede haber acervos propios de cada cónyuge y acervos de la sociedad o colectividad y/o comunidad...

Evidentemente se tendría que derogar; en sus extremos; lo dispuesto respecto del régimen de separación patrimonial en el Código Civil.

El régimen patrimonial sociedad o colectividad de gananciales tiene su propia regulación vigente regulada de manera muy amplia y acertada; a nuestro criterio; no necesitaría de mayor modificación.

## **BIBLIOGRAFIA**

- **ALMEIDA BRICEÑO**; José. *La Sociedad o colectividad de Gananciales*. Editorial Grijley. Lima - Perú 2008
- **ARIAS-SCHREIBER PEZET**, Max . *Sociedad de Gananciales*. Editorial Gaceta Jurídica. Lima 2010
- **BARREDA**; Flavio. *Código civil comentado*. Editorial la equitativa. Buenos Aires – Argentina 1989
- **BASADRE**; Jorge. *Historia del Derecho Peruano*. Editorial Atenea S.A.. Lima – Perú 1931
- **BRUNDAGE**; James. *La evolución de la sexualidad desde el punto de vista jurídico en los preceptos legales; el sexo y la sociedad o colectividad cristiana en la Europa cristiana*. Editorial de México. México 2000
- **CONSTITUCIÓN POLITICA DEL PERÚ**
- **CODIGO CIVIL COMENTADO**. *Regímenes Patrimoniales*. Editorial Gaceta Jurídica. Lima – Perú 2010.
- **CORNEJO CHAVEZ**; Héctor. *Tratado de Derecho de Familia*. Editorial Jurista Editores. Lima – Perú 2008
- **CHAVEZ – FERNÁNDEZ POSTIGO**; José. *Introducción al Derecho Natural*. Editada por la Universidad Católica San Pablo. Arequipa – Perú 2005
- **CLEMENTE DE DIEGO**; Felipe. *Derecho Civil Español*. Imputilidad de Juan Pueyo. Madrid – España 1930
- **DAMACENO**; Juan. *El Sacramento paralelo*. Editorial Lille. Francia 1989
- **DIEZ - PICASSO**; Luis. *Sistema de Derecho Civil*. Editorial Tecnos; Lima – Perú 1983
- **ECHECOPAR GARCIA**; Luis. *Régimen Legal en los acervos de las Nupcias*. Editorial Gaceta Jurídica. Lima - Perú 1999
- **FERNÁNDEZ REVOREDO**; Marisol. *Manual de Derecho de Familia – Constitucionalizacion y diversidad familiar*. Editorial Fondo Editorial de la PUCP. Lima - Peru 2013

- **FORTUNA CAPOSADA;** Mercedes. *Régimen de acervos en el Matrimonio*. Editorial Nereo. Barcelona – España 1962
- **GÚITRÓN FUENTEVILLA;** Julián; *Naturaleza jurídica y/o esencia y autonomía del derecho familiar*, Editorial de la Universidad Nacional Autónoma de México. México 1996
- **HERLIHY;** David. *El Matrimonio Medieval*. Editores D. Buschinger y A. Crépin; Göppingen. Paris – Francia 1984
- **HERVADA;** Javier. *Diálogos sobre el amor y el Matrimonio*. Editada por la Universidad del Estado Español. España 2003
- **MENDEZT RUBIZAL y CULZONI;** María. *Estudios sobre la Sociedad o colectividad Conyugal*. Editorial de la Barra de Argentina. Buenos Aires – Argentina 1980
- **ROJAS DONAT;** Luis. *Para una historia de las Nupcias occidental*. Imputilidad de la Universidad del Bío – Bío. Concepción - Chile 2005
- **RODRIGUEZ ITURRI;** Roger. *Derecho Civil – Derecho de Familia – Materiales de enseñanza P.U.C.P.*. Editorial de la PUCP. Lima – Perú 1991
- **SÁNCHEZ - RUBIO GARCÍA;** Alfredo. *El Peculiar régimen de responsabilidad de los acervos comunes frente a terceros*. Editada por la Universidad de Zaragoza. España 1997
- **SOLAS RAFECAS;** José. *Naturaleza jurídica y/o esencia de las Nupcias*. Imputilidad de la Universidad de Alcalá. Madrid – España 2002
- **SOMARRIVA UNDIRRIGA;** Manuel. *Derecho de Familia*; Editorial Nascimento. Santiago - Chile 1946
- **VALVERDE;** Emilio. *El Derecho de Familia en el Código civil Peruano*. Imputilidad del Ministerio de Guerra. Lima – Perú 1998

### **INFOGRAFÍA**

- **AGUILAR LLANOS;** Benjamín; *Régimen patrimonial de las Nupcias*; <http://revistas.pucp.edu.pe/index.php/derechopucp/article/view/3072>
- **BIBLIOTECA JURIDICA VIRTUAL DEL INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURIDICAS DE LA UNAM;** *El Matrimonio*; <http://bibliohistorico.juridicas.unam.mx/libros/7/3270/4.pdf>
- **BRUCE;** Carlos; *Proyecto de Ley N° 2647/2013-Cr*; <http://www.elregionalpiura.com.pe/web-pdf/proyecto-union-civil.pdf>
- **DICCIONARIO DE LA REAL ACADEMIA DE LA LENGUA ESPAÑOLA.** *Definición* <http://dle.rae.es/?id=0jgPVxx>

- **UNIVERSIDAD SAN MARTIN DE PORRES.** *Regimen patrimonial de las Nupcias.*  
[http://www.derecho.usmp.edu.pe/postgrado/doctorado/trabajo\\_de\\_investigacion/2010/REGIMEN\\_PATRIMONIAL\\_DEL\\_MATRIMONIO.pdf](http://www.derecho.usmp.edu.pe/postgrado/doctorado/trabajo_de_investigacion/2010/REGIMEN_PATRIMONIAL_DEL_MATRIMONIO.pdf)
- **LOPEZ MONROY;** Jesus; *“El concepto de las Nupcias”*  
<http://www.juridicas.unam.mx/publica/librev/rev/revdpriv/cont/5/dtr/dtr4.pdf>
- **POVINA;** Alfredo; *La idea sociológica de “Comunidad”*  
<http://www.filosofia.org/aut/003/m49a1757.pdf>
- **LING; FREDDY.** *Actual Naturaleza jurídica y/o esencia de las Nupcias.*  
<http://www.estudiojuridicolingsantos.com/2011/11/actual-naturaleza-juridica-del.html>
- **MEJIA ROSASCO;** Rosalia. *Régimen patrimonial en el Matrimonio.*  
<http://notariarosaliamejia.com/pdf/1.pdf> - Pagina Web visitada el 04 de Agosto de 2017
- **MONTOYA;** Hernando; *Participación del cónyuge en la disposición de los acervos de la sociedad o colectividad y/o comunidad de gananciales*  
[http://www.derecho.usmp.edu.pe/postgrado/doctorado/trabajo\\_de\\_investigacion/2012/DISPOSICION%20DE%20LOS%20BSG%20110712.pdf](http://www.derecho.usmp.edu.pe/postgrado/doctorado/trabajo_de_investigacion/2012/DISPOSICION%20DE%20LOS%20BSG%20110712.pdf)
- **MORILLO JIMÉNEZ;** Maribel. *Unión de hecho o concubinato.*  
<http://blog.pucp.edu.pe/blog/mmorillo/2010/08/16/union-de-hecho-o-concubinato/>
- **ULLOA PLAZA;** Jorge; *La Sociedad o colectividad Conyugal; una perspectiva dinamica*  
<http://www.ubo.cl/icsyc/wp-content/uploads/2011/10/10-Ulloa.pdf>